

N EL PLEYTO QVE V.M.tiene visto, entre la ciudad de Gibraltar, con el duque de Alcala y su villa de Tarifa, sobre cierta parte del termino de Tarifa, q̃ Gibraltar pretende ser proprio termino suyo, porq̃ dize auer sido termino de Algeziras, y Tarifa pretende que es proprio termino suyo, y que nũca fue termino de Algezira, parece que la justicia de Tarifa es notoria y sin difficultad, y q̃ Gibraltar ninguna tiene por lo que luego se dita.

¶ Y para entendimiento desta verdad se presupone que este pleyto se trata sobre la propriedad deste termino, y que la ciudad de Gibraltar intenta vna reiuindicacion derecha contra Tarifa, y el señor della, y para tener victoria enesta causa tiene necessidad de prouar dos cosas necessariamente. ¶ La vna su señorio de presente, y que le pertenecen y pertenecian estos terminos en propriedad al tiempo que intento la demanda. ¶ La segunda que el duque de Alcala y su villa de Tarifa son posseedores, vt in. §. omniũ insti. de actio. & in.l.in rem.ff.de rei vindicat.not.Paul.& alij in.l.si deui.ff.de iuditiis. Presupuesta esta verdad que Gibraltar a de prouar las dos cosas que està dichas y que la vna de ellas tiene prouada que es la possession del duque y de su villa de Tarifa, resta auer si tiene prouada la primera parte q̃ es ser suya la propiedad destos terminos, por q̃ si por parte de Tarifa, y del dicho duque se prouare por hecho y por derecho, que Gibraltar ninguna prouança tiene en todos estos pleytos, ansi enel dela possession como enel dela propriedad del señorio de ellos, quedara llana la justicia de Tarifa y del dicho duque, aunq̃ ninguna cosa se prueue por su parte, vt in.l.actor quod asseuerat.C.probatio & in.l.qui accusare.C.de edendo cum aliis vulgarib.y paraq̃ conste la cõclusion dicha ser verdadera pornemos a.v.m. delante todos los fundamentos q̃ la parte contraria trae para fundar su demanda y quitados estos den medio, quedara nuestra justicia sin difficultad. En in suma. Todo lo que la parte cõtraria pretende es prouar su señorio, Lo primero con la merced que pretẽde quel señor Rey don Enrique le hizo a.15. de Deziembre del año passado de. 1462. Paraque la ciudad de Gibraltar se aproueche del termino de Algezira, y no la villa de Tarifa ni la ciudad de Xerez.

¶ La segunda manera de prouança que pretende tener es vna escriptura de sentencia dada por Manuel de ordiales año de.445. por laqual pretende que el dicho Manuel de ordiales amojooo este termino por termino de Algezira, y tomo la possession del.

¶ La tercera manera de prouança es de testigos laqual se diuide en tres articulos, el primero es prouar con testigos de oydas que este termino sobre q̃ se litiga, era dela ciudad de Algezira en tiempo que era de moros, y que los vezinos de algezira se aprouechauan del como de cosa suya.

¶ El segundo articulo es prouar con algunos de sus testigos, que por el rio de guadalmecil, y por las vertientes dela sierra, y por el rio de Almodouar se deslinda el termino entre la ciudad de algezira, y la villa de Tarifa, los quales lo declaran ansi y conforme a esta diuisioo las dehesas sobre que es este pleyto caen y estan en termino de algezira.

¶ El tercero articulo que antes que se hiziesse merced a Gibraltar del dicho termioo de algezira las ciudades de Xerez y Medina y villa de Bejer, se aprouechauan deste termino por tener como tenian prouissiones delos reyes de Castilla para aprouecharse del termino de algezira, y esto es en suma todolo q̃ la parte cōtraria pretende, y de que haze caudal para teoer victoria enesta causa, y sino fuera por la graodeza del negocio, y tocar como toca a tan grādes señores no fuera menester cansar a.v.m. y a estos señores que lo an de determinar con larga informacion pues tambieo lo tienen entendido.

¶ Respecto del primer genero de prouança q̃ es el titulo q̃ Gibraltar pretente tener del señor rey don Enrique ni haze al pleyto, ni se puedē aprouechar del ni por virtud del se les passo señorio ni possessiō, ni causa ni termino para prescribir lo q̃ pretenden, porq̃ aunq̃ sea verdad cō la limitaciō q̃ abaxo dire q̃ por solo el titulo del rey se passa señorio y propriedad enel donatorio sin tradition oi aprehēsion de possession, vt est vulgata doctri. Ange. in.l. officiū in fi.ff. de rei vend. Bal. in prælu dis feud. col.12. & in. c.1. col.2. quid sit investi. & alios quos citat Decius, consi.192. in causa quæ agitur. 1. col. Y pues consta que a mas de. 300. años q̃ Algezira fue destruyda, y todos los vezinos della la desmampararon y jamas an buelto a ella, y dexo de ser lo que antes era, vt tradit Bar. in.l. si. ff. de col. illicit. & in.l. sicut. §. si. ff. quòd cuiusq; vniuer. nomi. la cte Bal. in. c. imperialis. de pace cosstæ. y estante totali dissolutione dicta ciuitas pertinet ad regem per Iuā. supra alleg. De donde infiere la parte contraria que siendo como la dicha conclusion es verdadera, y tiniendo como tiene titulo del principe no tiene necessidad de prouar el señotio de algezira, basta le prouar que estos terminos se incluyen enel termino de algezira y su intencion queda fundada, y aunq̃ esta cōclusion es verdadera no puede la parte contraria aprouecharse della eneste caso ni sacar prouança del dicho titulo para lo q̃ pretende, porq̃ el principe no declara qual sea el termino de

no de algezira, ni adonde llegue que es la dubda deſte pleyto, ni la villa de Tariſa contradize a Gibraltar el aprouechamiento del termino de algezira que es lo que ſe contiene enel priuilegio, y para prouar Gibralrar la propriedad deſte termino no auiendo preſentado titulo, de neceſſidad a de prouar q̃ los terminos q̃ algezira tenia por ſuyos llegauan haſta dõde declara ſu demanda, y no prouando eſto concluyenremenre es ſin fundamenro lo que pide, vt in.l. quòd ſi inuendit. & ibi notat Bal. ff. de bæred. vel act. vend. Bart. in l. ſi ſic. §.1. nu. 4. ff. de leg. 1. notat. in. l. ſi non deſignacta. & in. l. ſi. C. de cã. fal. adiect. & in. l. Quintus Mutius. ff. de auro & arg. leg. rradit norat. Oldral. in conſi. 164. incipit viſſo priuilegio Spec. in titu. de locato verſ. nunc aliqua q. 58. firmat Areti. in conſi. 148. col. 2. Paul. Caſtr. in. d. l. ſi ſic. §.1. Alex. in conſi. 28. nu. 7. vol. 1. & in conſi. 187. col. 3. vol. 2. Felinus. in. c. de quarta. col. 10. nu. 26 ex. de præſcriptio. Rario vſus concluſionis eſt propter incertitudinẽ quę impedit adquiſitionem poſſeſſionis & per conſequens præſcriptiones, vt eſt caſus, in. l. locus in certus. Et in. l. 3. §. in certã. ff. adqui. poſſ. & vrrobiq; per Alex. & in omnibns prædictis locis ponitur pro regula, q̃ la cõceſſion que vno tiene general para auer el derecho qne otto tenia en cierta coſa para poderſe aprouechar deſte titulo es obligado a verificar que es lo que aquella perſona tenia por ſuyo ptoptio en aquella coſa, y a quanto ſe eſtendia, alias non poteſt obtinere, y pues Gibraltar no tiene prouado coſa alguna delo que eſta dicho baſtale a Tariſa ſer poſſeedota, y reſpecto deſte punto, pues el priuilegio es indifinite. Et in determinatæ conceſſum non exprimendo. qui eſſent fines Algezirę, no tenemos neceſſidad de paſſar mas adelante, peto para mas confirmacion delo q̃ eſta dicho, y para que ſe entienda que el dicho priuilegio las partes contrarias en ninguna manera ſe puedẽ ayudar, ſuplico a. v. m. que mande aduertir que antes del dicho priuilegio que fue concedido a Gibraltar año de 1462. la villa de Tatiſa ſe quexo al tey por el año de. 1453. que el duque de Medina y ſus villas de Medina y Vejet le auian deſpojado deſus terminos de Tariſa, que ſon ſobte los que agota ſe trata eſtę pleyto, y pidio ſer reſtituyda en la poſſeſſion dellos, Y ſu Alteza a ſu pedimiento cometio la cauſa a Iuan Gonçales dela plaçuela, para q̃ auida informacion de la dicha fuerça reſtituyeſſe a Tariſa la poſſeſſion delos dichos terminos, elqual lo hizo anſi, y boluio a Tariſa ſu poſſeſſion por los miſmos amojonamiẽtos, por los quales oy dia los poſſee, y deſto ſe infiere neceſſariamẽte que enel dicho priuilegio que ſe concedio a Gibraltar no fue viſto el Rey conceder los terminos ſobre que ſe trata eſte pleyto que en aquella ſazon poſſeya Tariſa por proprio termino y territorio ſuyo, y no como termino de Algezita, y el dicho priuilegio ſea de entender enlos terminos que eſtan fuera del termino q̃ Tariſa tiene declarado y articulado q̃ es ſuyo, Y en aquello aura lugar la execucion del dicho priuilegio, vt probat. tex. in. c. dudũ. ex. de præuile. vbi probatur

batur quòd priuilegium simpliciter concessum de decimis noualiũ non soluendis non includit decimas noualiũ quæ ab alio possidebãtur,& ibi Inocẽ. in versi. idem & ibi tangit an ad finem euaquãdi priuilegium, & ipsius efficatia sit necesse existentem in possessione habere,etiã ius in proprietate & cõcludit quòd si aliquis habet possessionem decimarũ, vel alterius iuris bonafide,etiã sine proprietate impedit vires priuilegij, allegat.tex.in.c.cũ nostris, ex.de conce. præbende. De la possession de Tarifa consta claramente de los authos y prouanças deste pleyto, y de su buena fe pues tiene prouada su possession de tiempo antiguo antes del dicho priuilegio, y la tiene confirmada, Prætore authore, y sentencias de vista y reuista, y carta executoria de ellas. Eandem opinionem tenet Butr.in.d.c.dudũ.2.col.ibi quærit glos.2. vbi dicit aliqui dicũt quòd possessio non obstat,imo requiritur quòd habeat proprietatem iuris alij, quòd sola possessio si est bonefidei præiudicat priuilegio. & hæc tenet Hosti. & in hac residet Anto. But. & est particularis desitio Oldral.in cons.268.questio est vtrum per priuilegium,vbi concludit priuilegiũ excentionis, per summũ Pontificẽ concessum non intelligi de decimis quæ per alium possidebantur,idem tenet Ripa.lib.2. responsorum.c.24. vbi concludit,quòd priuilegium non faciens mẽtionem de alterius possessione, etiã si esset colorata non valet. Et hæc de possessione colorata in specię not.Anto. debu.in.d.c.dudũ.2.notab.& idem quòd notat Oldral.in consi.supra allegato,firmat Caro.rui.in consi.88.de duobus principaliter.3. col. ibi ad istud respondetur.4.vol.& in indiuiduo quòd priuilegium non valeat in preiuditiũ possessoris,etiam si talis possessor nullum ius haberet firmat,& comprobat, Carol.rui.in consi.115.visso processu.3.col.ibi.3.etiã dicitur.4.vol. Loqual de ser ansi de derecho. est omniũ rationi,que no se trata del poder del principe, sino de sola su voluntad,laqual conforme a derecho sea de interpretar, q̃ no quiere, ni es su voluntad que se comprehenda en su priuilegio y concession lo que otro posee,ni se le haga perjuyzio,vt probat tex.vulgaris. in.l.2. §. si quis a principe. ff. nequid. in loco pu. qui tex. dicit priuilegium simpliciter concessum non intelligi concessum cũ in cõmodo alterius, de dõde se sigue que el priuilegio concedido a Gibraltar, simpliciter del termino de Algezira,no incluye,ni comprehẽde lo q̃ Tarifa posseya por termino proprio suyo y esta es propria naturaleza del priuilegio y concession del principe, vt tradit tur lare in.c.super eo.de offi. delega. cum aliis citatis per Alex. in consi. 580. 2.col.ibi.2.principaliter,vbi nõ vllos allegat, & remitit se a scripta pe. eundẽ in præallegato.c.super eo.& in consi.640.3.col. Marian.Soti.iu.in consi.77. nu.104. Y esta conclusion procede mas sin duda en nuestro caso, pues ya la causa estaua cometida mucho tiempo auia por su Alteza a instancia de Tarifa a Plaçuela,en laqual tuuo sentencias y executoria en su fauor. Tarifa iusta ea quæ habentur in. c.fi.ex.vt lite penden.vbi glos. Innoc.Butius. Imola.

& Abb.

& Abb.in eod.c. & Abb.in.c. causamque. Et post cum Felinus.qui alios cumulat extra de re iudi. Et quamuis tex.in.d.c.fi.loquatur in lite vertente inter easdem partes, tantum viget eadem ratio nam si verum est quòd in præuilegio sic indiffinite concessũ non debet censeri esse concessum id quod alius bonafide possidebat,vt supra est ditũ multo magis hæ procedit quãdo cum possessione concurrit iussus regis mandatis quod conseruaretur vel restitueretur in possessione,& ipsius regi iussus executio,especialmente quedãdo otros muchos terminos a Algezira, en los quales se puede verificar las palabras y dispusiciõ del dicho priuilegio como arriba esta dicho,Y no prejudica a Tarifa lo que el rey dize enel dicho priuilegio, que Tarifa no goze delos terminos de Algezira,porque sea de aduertir que el año de. 1383.se cõcedio a Tarifa, q̃ gozasse delos terminos de Algezira,y diziendo como despues dize enel priuilegio de Gibraltar de que le haze merced delosterminos de Algezira,y que Tarifa no goze,sea de entender que no goze delo que Tarifa antes gozaua como termino de Algezira,y no lo que gozaua como termino proprio suyo, Y enesto declara el Rey su intencion y volũtad, que no fue de incluyr enel dicho priuilegio lo q̃ Tarifa tenia,y tiene y possee como proprio termino suyo,arg.tex.in.l.cum prætor de iudiciis.Y paraq̃ la cõclusion dicha quede solida y sin contradicion, y que por virtud del priuilegio que se conedio a Gibraltar por el señor Rey don Enrique no se passo señorio ni possession delos terminos sobre que es este pleyto,ni a lugar eneste caso la doctrina de Ang.in.d.l.officium supra allega.sea de aduertir que por todo este pleyto, no consta queste priuilegio se executasse,ni jamas por virtud del se entregasse la possession a la ciudad de Gibraltar. Et tamen sine traditione dominiũ non transfertur.l.nunq̃ nuda. ff. de acqui. rerũ domi. l. traditionibus.C. pactis.Y a esta regla no impide la doctrina de Ang. vbi supra cũ aliis qui cum sequuntur,quia.d.conclusio procedit duobus concurrentibus. Primo quod princeps sit inpossessione, eo tempore quo priuilegium concedit,si enim alius est in possessione,nunq̃ ex solo titulo princepsdominiũ trãsfert,iuxta tex.& ibi notat.per Bal.in.l.bene a zenone.C. de quadrie. præscriptio.idem Bal.in.l.2.C.de cõmu.realie.tradit in spetie Barba.in consi.4.nu.6. vol.1.Si igitur adhoc,vt ex priuilegio principis dominiũ sine traditione trãsferatur,necesse est vt princeps,sit inpossessione rei in priuilegio contentæ, ac in casu nostro nullo genere probationis constat territoriũ hæ de quo agitur tempore priuilegij a principe possideri necessario sequitur exui vsus priuilegij non esse in ciuitatem translatum dominium.

¶Secundo requiritur,quod priuilegium aut donatio præsenti, & acceptanti fiat ex priuilegio enim aut donatione,in absentia facta, dominium aut possessio ante acceptationẽ non quetitur.Moder.in.l.1.§.si iusserim.ff. de acqui. poss.glo.& DD.in.l.quod meo,in pri.ff.eo.titu.Deci.Cannol.& Maine.in.l. contractus.ff.de re iudi. Areti.& Deci.in.c.nouit de iudici.idem Deci.in.c.1.

B de pro

de probatio.in ſpetie notat Bart.in.l.qui Romæ.§. flauius.ff. de verbo oblig. Bal.in.l.cū aſſocero.C.de iuredo. Alcia.in reſpon.12. nu.6.cum igitur,in caſu noſtro priuilegium in abſentia ciuitatis factum fuerit, & de acceptatione non conſtet.Haſta agora que ſe ſigue eſte pleyto, quando ya la villa de Tarifa muchos años antes era poſſeedora, y tuuo executoria contra la ciudad de Gibralrar ſobre la poſſeſſion deſte termino, neceſſariamēte ſe ſigue que por virtud deſte priuilegio la ciudad de Gibraltar no puede prouar el ſeñorio deſte termino pues enel tiempo, quæ puede ptouar aceptacion y a Tariſa, y el adelantado eran ſeñores y poſſeedores deſte termino, y la aceptacion ſe haria en tiempo inabil quando no pudieſſe aprouechar a la parte cōtraria,quia acceptatio tempore innabili facta,nihil prodeſt nec trahitur, ratio in præiuditium eorum quæ medio tempore facta ſunt.l.Bonotū.vbi not.glo.&DD. ff.rentatā.haber.& in.l.bonorum.C.qui admitti.& in.l.2.ff.de tempo.appel. Moderni.in.d.l.ſi iuſerin. Alex. & Areti.in. d. l. quod meo, Roma. Areti. & Barba.in.l.2.§.ſiquis ſimpliciter.ff.de verb.oblig.Y delo dicho queda reſoluto y auetiguado que la ciudad de Gibraltar ningun titulo tiene a los terminos y campos ſobre que es eſte pleyto,y faltandole eſte ninguna coſa le queda en que pueda fundar ſu juſticia.

¶ Reſpecto delo ſegundo que pretende Gibraltar prouar eſte ſeñorio por la ſentencia y amojonamiento que Manuel de ordiales hizo año de.445.porla qual pretende que amojono eſte termino por termino de Algezita, y tomo la poſſeſſion del,porq̄ mucho menos ſe puede aprouechar dela dicha ſentencia y amojonamiento,ni dela poſſeſſion que Manuel de otdiales tomo porq̄ en ninguna coſa ptejudico al duque,ni a ſu villa de Tariſa, antes el dicho alcalde otdiales en hazerle como dizen auerle hecho, cometio delito, por las razones ſiguientes. Lo primero porque Manuel de ordiales dize que haze el amojonamienro por comiſſion del Rey don Iuan, y eſta jamas la a moſtrado ni a pareſcido,cum ergo conoſcat tanq̄ delegatus niſi de ſctiptura delegationis conſtet nihil agit.c.cū iure peritus de offi.deleg.gloſ.in.c.1.de ſciſmaticis,nec ctediturr etiam perſonæ conſtitute in dignitate ſi affirmet mandatum habere niſi de mandato conſtet,vt & gloſ.in.c.nobiliſſimus.96.diſtinctione, & ideo eſt nullius momente nec ex temporis antiquitate mandatum præceſſe dicendum eſt, nec præſumitur ex preſentia partis,nec ex eius contumatia, vt notant.DD.Butrius.Imola.Abb. & aliis. in. c. quoniam contra, extra de probatio.& eſt expetiale in mandato vt illud non preſumatur etiam excurſu centum annorum,vt not.Bal.in.l.2.C.ſi falſi.inſtrument. verſi.quæro quid ſi dn̄s,& in.l.1.C.de rebus alieni.non alien. Alex.in conſi.1.col. pen.lib.4. & in. l.ſciendum.ff.de verb.oblig.& in.l.qui in aliena. in prin. ff. de acqui. hæred. Succi.Iuni.in conſi.46.1.vol.De donde ſe ſigue neceſſariamente q̄ eſta aſinacion de terminos y amojonamiento fue ninguno,ex defectu iutiſditionis,& nulli

tas quæ procedit ex defectu iuris decisionis potest proponi etiã si per statuta vel leges prohibeatur decide nullitate,vt not.glo.fi.in clementi.1.de secrestatione poss.& fruct.quam glos.dicit sin.Abb.in.c. ex par.de.2.in.2. col. versi. exemplum,de offi.deleg.Imola.in.d.clem. pri.penul.col.versi. nota istã glos. Afflict.in.c.1.in glos.6.demili. vassa. qui contu. nec ista exceptio tolli potest per antiquitatem temporis nam in casu de quo agitur excipiendo opponitur quãuis enim agendo non possit dici de nullitate sententię nisi vsque ad. 30. vel.40.annos, vt not.glos.in.c.vnde queritur in fine glos. mag. 30.q.9. Ange. in.l.sicud.C.de præs.30.annorum cũ similibus hæ tamen non procedit excipiendo vulg.reg.quòd quæ sunt tempora ad agendum sunt perpetua ad excipiendum.l.pure.in fi.ff.de dol.exceptione,ita in terminis nullitatis sententiæ quæ excipiendo ponitur.tenet Cardin.in clem.1.14.q.de re iudi. Ange.in cõs. 302.col.2.versi.pręterea.licet statutum. vol.1. Decius.consi.8.col. pen. versi. & retenta.

¶La segunda razon porque la dicha sentencia no valio,es porq̃ el dicho Manuel de ordiales,proceedio sin oyr ni citar a Tarifa,de cuius agebatur pręiuditio quo casu sententia,vel quælibet alia deffinitio parti quę citata non est nullum parat pręiuditium.l.de vno quoq;.ff.de re iudicat.l.ea quę.C.com.& q̃n iudex.c.1.de causa poss.& pro. l.21. tit.22.p.3. quinimo iudex qui aliquē non citatũ sua priuat possessione vim facit & delitũ cõittit, vt in.l.fi. C. si per vim vel alio.in.c.Episcopus.de prebe.lib.6.tex.in.c.1.in prin.si de in vesti.feud. cõtro.Felli.in.c.dudun.n.24.de præsumptio. & in.c. cum olim. nu.11.de re iud. Alex.consi.5.col.1.in.2.par. Deci. in consi.191.col.3. Felli.in. c.2. de simonia. Hipoli.in singul.195.Et in consi.38.nu.14. Et aduersus spoliationem factam a iudice, competit spoliato interdictum vnde vi tanq̃ si spollium esset factum per aliquem particularem.c. conquerente.de restitutione spolliat. Boheri.de citione.238.n.4.Aymon. in consi.140.nu.2. Et de hæ est tex.in indiuiduo, in l.3.tit.14.lib.3.ord.& de iure conclusio vera, que el q̃ entra o toma la possession que otro possee por virtud de tal senteneia o mandato ninguno.Eo ipso incurit in pœnam.l.meminerim.C.vndeui.vt tenet sing. Barto.in.l.iuste possidet.n.4.ff.adqui.poss.imo quod fortius est quando pars intrat in possessionem alterius virtute sententię nullę ex defectu citationis verus dicitur spoliator & incidit in pœnam.l.si quis in tantã.C.vndeui.vt tenet sing.Bar. in cõsi. 91.incipi.in.q.vertente,quem refert & sequitur.Ripa.c.sæpe.nu.86.de restitutione spolia. Y que en nuestro caso no vuiesse auido citacion consta claramẽte por el mismo amojonamiento,y authos q̃ sobre ellos se hizieron, nec pręsumitur propter antiquitatem,etiãs sit maxima, vt tenet Alber. Bru. in cõsi. 95.in.1.col.nu.2.&.3.porq̃ entonces procede la dicha conclusion de presumpcion, propter antiquitatem quando in sententia asseritur citationem præcessisse, vt tenet Bal.& Brunus.in locis supra allegatis, & hæ maxime proce-

B 2 dit

dit quando acta inueniuntur. prout in nostro casu, vt consuluit Paul. de Cast. in consi. 202. incipit in cã. confinium, & sic hoc in sentẽtia a fereretur citatio nem precessisse si ex actis contrarium appareat, vt hic citatio nõ presumitur quãuis longum temporis interuallum effluxisset, vt not. Ioan. And. in adirio ad specul. §. vt autem, versi. & nor. secundum quosdã in addirione, incipiente scirarum, sub tit. de sententiis, de donde se infiere necessariamente que deste amojonamiento la parte contraria no se puede ayudar pues fue ninguno, y en hazello Manuel de ordiales alcayde de Medina cometio delito, y si la par te contraria por virtud del quisiera romar possession, por el mismo caso in curria en pena de forçador, y perdia qualquier derecho que pretendiesse a la propriedad.

¶ La tercera razon porque la parte contraria no se puede ayudar dela dicha sentencia, y amojonamiento de ordiales, es porq̃ siendo el dicho ordiales alcayde y criado del duque de Medina sidonia hizo este amojonamiento en fauor del duque, Y para el dicho duque procuro de tomar la tierra y por su mandado, & familiarius in cã. dñi sui iudex esse non potest, vt in. l. qui iurisditioni. & ibi omnes. ff. de iuris. omni. iud. c. post tremo. de appellatio. l. 9. tit. 4. p. 3. Felli. late in. c. causamq; col. 2. de offi. deleg.

¶ La quarta razon es, porq̃ para hazer este amojonamiento no tomo informacinn alguna, sino solo vn testigo, y este depuso enla mayor parte dela mojonera en fauor de Tarifa, y enlo q̃ no depuso dela mojonera no dixo en fauor de Gibraltar, y el alcayde enel amojonamiento que haze dize, que por quanto le consto por la informacion que auia tomado ser aquella la mojonera entre el termino de Algezira, y el termino de Tarifa, no auiendo tomado tal informacion y vn testigo que tomo dize lo contrario infiere se necessariamente que la determinacion se fundo en falsa causa expressada enella, por loqual todo ello fue ninguno, quia sententia ex falsa causa lata aut referes se ad acta, quæ non sunt, aut ex quibus contrarium colligitur est ipso iure nulla, vt in. l. 4. in. §. subuentum. ff. de fideicom. liberta. Anto. Imola. Abb. in. c. inter cæteras. de re iudica. Bar. Bal. in. l. 1. C. de erore calcul. Imol. & Alex. in. l. rei iudicate. §. 1. ff. soluto. matri. Paul. Areti. & Iass. in. l. is ad quẽ. ff. de acqui. hære. De manera que queda resoluto q̃ delo q̃ hizo Manuel de ordiales, no puede Gibraltar ayudarse por las razones que estan dichas, y por otras q̃ se coligẽ delos autos y amojonamiẽtos q̃ hizo el dicho Manuel de ordiales.

¶ Respecto del tercero articulo, por el qual la parte contraria quiere prouar este señorio con testigos, el primero articulo de su prouãça en q̃ haze mayor fundamento para prouar el dicho señorio dize q̃ le bastan testigos de oydas y fama publica, q̃ dizen q̃ estos terminos pertenecian a la ciudad de Gibraltar, y cerca desto se suplica a. v. m. se aduierta que es conclusion sin dubda, quod testibus de auditu super probatione dominij quantuncũq; factũ antiquum

quum sit nisi etiam de fama publica secundum dispositionẽ iuris disponant nulla fidem est eis adhibenda glo. singu. in. c. 1. in uersi. memoria de præscriptio. lib. 6. not. Abb. in. c. cum causam in. 2. not. extra de probatio. tradit eleganter & singulariter Areti. in. c. licet ex quadam de testib. vbi affirmat ita ab omnibus commnniter teneri. Carol. rui. in cons. 34. vol. 1. quo stante rema net nostra conclusio firma quòd testibns contrariis nihil est credendũ cum de fama publica, nihil ab eis declaratũ sit. Porque el testigo para prouar la fama a de poner q̃ lo a oydo a la mayor parte del pueblo, donde se trata el prouallo, vt declarat Bart. in. l. de minore. §. plurium. col. 4. versi. quæro qualiter. ff. de quæstio nec sufficit si dicat publicam esse famã, vt ibi Bar. affirmat not. Sali. in. l. ea quidem col. 3. vers. ad quartam quæstionẽ. C. de accusatio. Ioã. Fauer. in adi tio. ad specu. in titu. de not. crimine, in §. famã canonistæ. in. c. cum oporteat de accusatio. Y pues en nuestro caso ninguno delos testigos cõtrarios depone de publica voz y fama conforme a derecho, ni depone que lo a oydo a la mayor parte del pueblo queda este articulo sin dubda mayormẽte trarandose como se trata de prouar el señorio dela ciudad de Algezira, y no auiẽdo testigo q̃ deponga de fama enesta ciudad como de derecho se requiere, ya q̃ la ciudad es perdida auia de ser la fama y comun opinion de toda aq̃lla comarca. y q̃ ningun testigo lo declara, ni cosa donde se pueda collegir que sea ansi, confirma esta dicha conclusion, quia in probatione famæ testes etiam no interrogati causam dicti sui, declarare debent, cum fama sensu corporis non percipiatur, vt declarat Bart. in. d. §. plutium vers. quæro qualiter, idem Bar. in. l. quid ergo. §. ex compromisso. ff. de is qui not. in fam. Salic. in. d. l. ea quidẽ Floria. in. l. ob carmen in pri. ff. de testib. Deci. & Agust. Bero. in. c. 1. de appell. Roma. in. l. 1. in pri. ff. de noui ope. nuntia. Iass. in. l. si vero. §. qui pro rei calitate. ff. qui sat. cogan. Y esta conclusion es verdadera, quã omnes sequuntur legendo, & consulendo, y siendo ansi, y constando por el hecho y prouanças del que ninguno de los testigos contrarios sobre la fama publica, da razon de su dicho, necessariamente se sigue q̃ dela dicha prouança no sea de tenet consideracion alguna, vltra supra dicta ad hæ vt testes concludant in probatione famæ, se requiere que declaren el origen dela fama, y las causas donde procedio, vt declarant Bart. & Sali. in locis supra allegatis. & Alex. in cons. 3. vol. 4. & in cons. 153. & in cõs. 155. vol. 5. Deci. in cons. 37. nu. 8. & in cons. 133. Agust. Bero. singulariter in. c. de. 4. nu. 22. de præscri. Abb. in c. veniens. col. 4. vers. exis infertur de testi. Et si hæ non declaratur nõ dicitur esse fama, sed vaneuoces populi, & illud etiã est aduertendũ quod in probatione famæ testes debẽt esse omni exceptione maiores, saltim qñ ex fama publica plena probatio resultat, vt est singularis doctrina Ang. in. l. 2. §. idem. ff. quemad. testa. aperiantur. Et hæ casu dinitatem & fidem testis pars qui eum producit probare debet alias probatio nulla est, vt declarat Ang. & sequitur

C Deci.

Deci.in.c.1.col.pen.verſi.4.queritur de appella.& in conſi.37.Ancha.in cõſ.254.Y pues en nueſtro caſo no ay reſtigo que tenga eſta qualidad antes eſtã tachados baſtantemente,neceſſariamente ſe ſigue, q̃ no ay prouãça de fama de que la parte contraria ſe pueda aprouechar, Et hanc concluſionem tenet & ſequitur in indiuido Gerony.de monte peſul.in tracta.de finibus reg.c.55.&.56.vbi concludit quòd in caſibus in quibus fama facit plenam probationem in antiquis adhæ vt teſtes plene probant debent deponere omnia ſupra d.quæ Barr.&.DD.alleg.dicentes neceſſaria eſſe ad probationem famę & reſtimoniũ quòd in iure ſpeciali ſundatur proſterni,ſi reſtes in aliquo deficiãt. Aymo.plene in tract.de antiqui.tempo.verſ.iuſſo.de fama.

¶ El ſegundo articulo que la parte de Gibraltar haze para prouar ſu intencion es dezir que los terminos de algezira,y los terminos deTariſa ſe diuidẽ por el rio de guadalmecil, y por los otros mojones que Gibraltar ſeñala en ſu articulo en el qual ay algunos teſtigos que affirman ſer anſi que por aquellos limites y ſeñales ſe diuiden los terminos entre eſtos dos lugares,y q̃ conforme a eſta diuiſion las deheſas del duque eſtan enel termino de algezira. Y cerca deſto ſe ſuplica a eſtos ſeñores aduiertan que, aunq̃ vuiera muchos teſtigos y fidedignos que affirmaran que eſte articulo era verdadero,en ninguna coſa aprouechauan a Gibraltar, quia iuſta communem opinionẽ omnium ſcribentium teſti deponenti de dominio, niſi dicat rationem dicti ſui etiam non interrogatus,nullam fidem facit,vt tradit Innoc. in.c. cum oportet de accuſatio.DD.in.c.cum cauſam de teſtibus.Bal.in.l. conuenricula. C. epiſcopus & clericis,& in.l.proprietatis,& in.l.cum res.C.probatio. idẽ Bal. Salice.& Paul.in.l.ſolam.C.de teſtibus.DD.Moder.in.l.1.ff.ſi cer.peta. & in l.admonendi.ff. de iure iu. & iſta eſt communis opinio, & in ſpetie quando agitur de probatione territorij teſti. affirmanti prędium ad territorium caſtri pertinere niſi idoneam rationem redeant non eſt ei credẽdum, vt declarar ſingulariter Bal.in.l.dacta opera.col.9.in verſ.ſuperſitu.C.qui accuſ.nõp. idem Bal.in conſ.186.col.2.in fin.verſ.quatenus ergo vol. 2. Siendo como es verdad que ninguno delos teſtigos preſentados por Gibraltar da razon deſu dicho en que ſe funda, para affirmar q̃ los terminos de algezira ſe deſlindan con los de Tariſa por el rio de Guadalmecil, y por los otros limites que da Gibraltar,y concurriendo coneſto que de ninguna manera los teſtigos contrarios pueden dar teſtimonio delo que dizen pues ni deponen de titulo, ni de priuilegio,ſino es del amojonamiento de otdiales,ni deponen,ni pueden deponer de auto alguno de poſſeſſion, ni tienen otro color ſino aquel amojonamiento como las mas de ellos lo declaran y affirman atiento lo que no ſaben,y es impoſſible poder ſaber,y pues no deponen la cauſa dela ſciencia, loqual es meneſter para prouãça deſtos terminos, vt dicit magiſtraliter Bal. in conſi.445.qualiter probentur pertinentiæ,vol.5. perto. quem refert, & ſe-

quitur

quitur prædictus Geto. demō. in. d. suo tract. c. 53. incipi. aliter etiam nu. 79. en ninguna cosa seles a de dar credito specialmente quedando como queda arriba fundado, que la sentencia de Manuel de ordiales fue ninguna, ex defectu mandati iurisditionis & citationis ad quę etiam quia referet se ad informationem ex qua vel nihil vel contrarium constat nō solum si dicta ciuitas possedisset per. 40. aōos postea, vt prætenditur sed si per mille postq̄ virtute sentētiæ sic nullæ, & ex consequēti tituli sic viciosi possedit ciuitas prædicta nullum ius adquirere potuit virtute possessionis prędicte. Felli. in. c. illud. 3. col. de presumptio. Vellamera. coos. 10. col. 10. in pri. Olnfred. cons. 44. in fi. Aymon. in predito tract. 4. par. 12. q.

¶ Quanto al tercero articulo, que la ciudad de Gibraltar haze que antes, que se hiziesse merced del aprouechamiento del termino de las Algeziras a Gibraltar los vezinos de Medina Sidonia y de Bejer, se aprouechauan deste termino por tener como tenian preuilegio para aprouecharse delos terminos de Algezira, y para este articulo, mande. v. m. aduertir q̄ Gibralrar insiste del en todas instancias assi enel pleyto dela possessiō como enel de propriedad, y los testigos que presenta algunos dizē que se aprouechauan estas villas destos terminos, y otros dizen lo contrario y delos testigos de Gibraltar, la mayor parte dellos declara en su dicho que entrauan los vezinos de Medina, y de Bejer, y de Xerez, por arrendamiento del adelantado y consejo de Tarifa y que quando entrauan pagauan el herbaje, y otros testigos dizen q̄ ntras vezes las guardas de Tarifa les preodauan los ganados, y se los corrian, y a los testigos en lo que deponen, contra la parte que los presenta seles a de dar mucho mayor credito, quia in his quæ testis aduersus producentem depponit, multo maiori fide dignus est q̄ in his quæ pro eo affirmat Roma. in cōs. 104. Iass. in Rubri. ff. de in. iuran. 6. limitatione Paris. in cons. 23. nu. 1. vol. 4. Anani. in cons. 61. nu. 8. Mari. Iunior. in cōs. 69. nu. 2. vol. 1. De loqual se infiere en efecto que la ciudad cerca deste articulo ninguna cosa prueua de que se pueda aprouechar, porq̄ algunos testigos digan q̄ vieron que los vezinos de Medina, Xerez y Bejer, trayan sus ganados por estos terminos, y comet la yerua dellos tienen por contrarios los otros testigos presentados por la ciudad q̄ deponen de vellos ptendar, y de velles pagar el herbaje, a los quales, prout dictum est, seles a de dar mayor credito, maxime que los vnos testigos se declaran por los otros, y los testigos que dizen que vian entrar eneste termino ganados de vezinos de Xerez, Medina y Bejer, y pacer la herba libremente, se declaran por los otros testigos dela ciudad que affirman, que entrauā por arendamiento, pues desta manera se salua la contradicion, y se concuerdan los testigos, & ita de iure interpretandum est nec testes in contrarietatem in cidant, vt est tex. vulg. in. c. contu. de restib. Bar. & Moder. in. l. 2. in. §. creditū. ff. si cett. peta. & in. c. in nostra. de testib. quia ditum vnius testis, per alterum

C 2 de-

declaratur, tenat Corne. in conf. 182. col. pen. vol. 3. Socin. in conf. 92. col. 4. vol. 3. Maria. Iunio. in conf. 73. nu. 11. vol. 2. Et hoc generaliter procedit, in qua cuque dispositione vna pars dispositionis declaretur per alteram, vt in l. qui filiabus. §. fi. ff. de leg. 1. & in l. fi. §. cui dulcia. ff. de uino. tri. & oleo leg. especialmente concurriẽdo con esto, q̃ por parte del duque de Alcala y su villa de Tarifa esta prouado con mucho numero de testigos, q̃ los vezinos de Medina, Xerez y de otras partes, y dela misma ciudad de Gibraltar, entrauã enesse termino, por arrendamiento que hazian del adelantado, y dela dicha villa, y que pagauan siempre el herbaje como abaxo se dira.

¶ Lo segundo sea de considerar que aunq̃ se prouasse que los vezinos de Medina y Bejer y Xetez, metian sus ganados enesse termino, no por esso se prouaua el señorio deste termino ser de algezira pero tampoco la possession, porq̃ al tiempo que los testigos deponẽ que fue año de. 485. auia mas de dos cientos años q̃ algezira estaua des poblada, y no auia enella concejo ni vezindad, de donde se sigue que aunq̃ los vezinos de Xerez y delos otros lugares entrassen en esse termino, como en termino de algezira, no por esso se prueua q̃ algezira lo posseyesse, quia nõ entis nullæ sunt qualitatis, ni los vezinos de Xerez Medina y bejer, pudieron ganar possession a la ciudad de algezira maxime stante tegula quam tradit tex. in. l. 1. §. municipes. ff. de acqui. poss. & ibi Areti. & Vincentius, quòd per actus singulorũ, non probatur, nec adquiritur vniuersitati possessioni si demãdato, aut rati habitione constet not. Bal. in conf. 438. vol. 1. Cuma. in conf. 158. 1. & 2. col. Corn. in consi. 63. vol. 4. Caro. in conf. 129. vol. 4. Cepol. de seruit. rusticorum prædiorum. in titu. de seruitute iuris pacendi col. 16. in vers. sed dubium. Pues siendo esto verdad q̃ por el hecho de vezinos particulares no se adquiere possession a la vniuersidad dõ de son vezinos, sino se prueua que entraron por su mandado, o q̃ la vniuersidad lo ratifico con mayor razon, no se adquirita possession a la vniuersidad que ya no es, ni la ay enel mundo, ya que la vuiesse seria estraña que de ninguna manera podia ganar possession por el hecho de vezinos de Xerez Bejer y Medina.

¶ Confirmantur supra dicta, porq̃ aunque se prouasse possession enesste termino tratãdose principalmẽte como se trata del señorio deste termino, por vna reiuindicacion q̃ Gibraltar intenta, ex sola possessione, nec probatur, nec presumitur dominium, vt ttadit Bar. in. l. quidam in suo. ff. de condi. institu. & ibi Ange. & Cuma. idem Bar. in. l. remq; nobis quem ibi sequũtur, omnes scribentes. ff. de acqui. posse. Bal. Ange. & Salic. in. l. cum res. & in. l. proptieta tis. dominium. C. probatio. quæ concessio procedit etiam si testes dicant, aliquem esse dominum, & communi omnium opinioni dñm censeri, atq; rem. de qua agitur quasi propriam possedisse de dominio nulla resultat probatio. Rota. in decisione. 330. in nouis. Abb. in. cum ad seden. de restit. spolia. col. 6. versi.

verſi.4.ſed quæritur Ripa.in. d.l.rem quæ nobis,nu.51. Cuci.in conſ.112.col.fin. vol.4.Inno.in.c.illud in fi.de præſumptioni.Bart.in.l.1.ff.pro ſuo.De manera que aunque por eſta prouança ſe prouaſſe la poſſeſſion dela ciudad de algezira,loqual es impoſſible,ninguna coſa le aprouecharia a Gibraltar para prouança de ſeñorio,ni aprouechara a Gibraltar dezir que eſta concluſion procede ſino ſe prueua poſſeſſion de tanto tiempo que baſte para adquerir ſeñorio,vt tradit Bar. in.d.l. rẽque nobis,& ibi Paul.idem Paul.in. d.l. quidam in ſuo.& Abb.Et alij.in.d.c.cum ad ſedem de reſti.ſpolia.Porque en nueſtro caſo no eſta prouada la poſſeſſion deſte termino con ningun genero de prouãça como eſta dicho y ſe dira, y porq̃ para prouar ſeñorio por poſſeſſion continuada,a de auer perſona que pueda ganar eſte ſeñorio, vnum enim ex principalibus requiſitis ad præſcriptionem eſt perſona, quæ adquireret vt colligitur apertiſſime ex titulo.C.&.ff.de vſucapio.& preſcriptio,lo dicho declarant oẽs canoniſte in Rubr.de preſcriptio.ſtante igitur iſta cõcluſio,no puede la ciudad de Gibraltar dezir, que por ſola la poſſeſſion tiene prouado el ſeñorio deſte titulo de algezira,pues no ay perſona aquien ſe pueda auer adquirido eſte ſeñorio,como era neceſſario,y faltando eſte requiſito como falta, pues algezira a mas de. 300. años que eſta deſpoblada, impoſſible es que por la poſſeſſion pueda prouarſe, ſer eſte termino del ſeñorio de algezira, q̃ ya al tiempo dela poſſeſſion,de donde ſe pretẽde ſacar el dicho ſeñorio eſtaua muchos años auia perdida y ſin vniuerſidad,y que eſto ſea anſi la miſma razon lo dize pues la ciudad de Gibraltar conforme a ſu demanda es obligada a prouar que eſte termino fue de algezira,y tiniẽdo como tiene eſta obligacion no es poſſible que por poſſeſſion que aya auido deſpues q̃ ella ſe perdio y deſpoblo ſe prueue el ſeñorio de algezira, pues es notorio que el q̃ no es,ni puede poſſeer ni ganar ſeñorio,y ſi deſpues aca de deſpoblada el tiempo a dado el ſeñorio alguna perſona,ſera de aquel que lo ouiere adquirido, pero de algezira es impoſſible,y ſi es de otro falta la demanda dela ciudad.

¶Præterea, Gibraltar,no prueua poſſeſſion de tanto tiempo continuado que baſte para prouança de ſeñorio, porque trata de prouar ſeñorio de coſa publica y concejil,y para eſto es meneſter tiempo immemorial.l.omnes.C. de præſcriptio.30.vel. 40.annorũ notat.in.l.in omnibus.ff.de diuer.& tempora preſ.& in.l.7.tit.29.par.3.y no ſolamente tiene prouada eſta poſſeſſion,pero menos la tiene de.40.años ni aun de vn dia,como ſe dira adelante, Y porque por el proceſſo conſta q̃ la prouança ſe hizo año de. 485.y todos los teſtigos deponen de.30.y algunos de.40.años a aquella parte, y ſolos dos teſtigos tiene la ciudad que depõgan de tiempo mas antiguo,que el vno depone de. 50. y otro de poco mas tiempo,pero como arriba eſta dicho ninguno deſtos depone de acto poſitorio de poſſeſſion,y aunque depuſieſſen de poſſeſſion, de ella no ſe puede ſacar ſeñorio por lo q̃ eſta dicho, porq̃ todos los teſtigos vã

D ende-

endereçados y deponiendo desde el tiempo, y quando Manuel de ordiales alcayde de Medina hizo el despojo a la villa de Tarifa echando aquella mojonera, sin informacion, y sin citar a Tarifa como esta dicho, año de. 445. q̃ fue. 400. años antes que depusiessen los testigos y desta possession por auer sido viciosa y mala no se puede aprouechar Gibraltar, nec ex ea comodum nec titulũ potest adquirere vt probatur, in.l. improba. C. de acqui. poss. & ibi glo. in vers. præstare dicit, & probatur in.l. vicia. C. eo. titu. & in.l. si ex stipulatur de acqui. poss. Y constando deste priuilegio no se puede la parte contraria ajudar desta possession para prescribir viciosa, enim possessio a patte impedit præscriptionem, vt est tex. in.l. clam possidere in pr. vbi Bar. ff. de acqui. poss. origo. n. possessionis inspicienda est, vt probatur, in.l. si de co. in. §. 1. ff. de acqui. poss. quę cum viciosa fuerit originem & continuationem possessionis impedit.l. sequitur in. §. quòd authē. ff. de vsu. capio. l. si quis emptionis. in. §. sed & hæc super illis. C. de præscrip. 30. vel. 40. annorum. l. 1. C. de annal. exceptio. mayormente concurriendo lo questa dicho que los testigos contrarios deponen que Xerez y Medina y Bejer, no posseyan estos terminos debalde sino pagando herbaje y castilleria a Tarifa, y concurriendo esto no solamente no prueua la parte contraria su possession, pero por estos autos se prueua y conserua la possession del duque y de su villa de Tarifa como se dira adelante, y al duque y a su villa le basta, quòd actus de quo testis actoris depponit non concludant necessario, per actus enim promiscuos nõ probatur possessio, y ansi por el paçer si por otros testigos esta prouado que era por dineros, non probatur possessio, vt tradir sing. Bal. in.l. ob maritorum. C. ne vxor prom. Innoc. Ioan. And. & Alci. in. c. bone de postu. prælato. & in. c. cũ eccles. sutri. de cã. poss. & proprie. Succi. in consi. 60. vol. 1. Caro. rui. in cons. 162. n. 25. vol. 3. Pau. in cons. 205. 2. par. Ripa. in. d. c. cum eccles. sutrina. de caus. poss. & proprie. Y con lo dicho concurre, q̃ aunque la parte contraria algun tiempo vuiera posseydo, q̃ no a como esta dicho es interrumpida qualquier possession que pretenda, porq̃ consta por el processo, que año de. 455. el adelantado don Pedro Henriquez y su villa de Tarifa se querellaron ante Iuan Gonçales dela Plaçuela, juez de comission del señor rey don Henrique, y pidieron restituciõ deste termino, y dieron informacion de su possession y despojo, y el juez dio sentencia en su fauor, y les mãdo restituyr la possession, y en execucion desta sentencia, metio al adelantado y a su villa de Tarifa enla possession deste termino, laqual tuuieron y posseyeron, pacificamente hasta el año de. 468. q̃ el duque de Medina y ciudad de Gibraltar les tornaron a despojar, y el año de. 69. el adelantado, y la villa de Tarifa pusieron demanda ordinaria sobre este despojo, ante Diego de Merlo assistente de Seuilla juez de comission delos señores reyes Catholicos, el qual sentēcio en fauor del adelantado y de Tarifa, y su sentencia fue confirmada en reuista enel audiencia,

y se

y se dio executoria, y por virtud della posseyẽ al presente este termino, quo stante, luego como se quito el año de. 55. la possession al duque de Medina, y se entrego a Tarifa, y al adelantado se interrumpio su possession para no poder se continuar, por razon de la demanda del pleyto ciuilmente, vt in l. celsus. & in l. naturaliter. ff. de vsu capio. not. glos. in. l. more. C. de rei vindica. & in l. cum notissime in pri. C. de præscriptio. 30. vel. 40. annorũ, de manera, que de todo lo dicho se colige q̃ la ciudad de Gibraltar ningun genero de prouãça tiene del señorio q̃ pretende tomando cada articulo de por si ninguno cõcluye, ni aunq̃ se juntassen concluya ni menos se pueden juntar, quia tendũt ad diuersa, vt tradit Bal. in authẽ. rogati. C. de testi. late Ripa. post alios ab eo citatos in. l. admonendi, in vltima col. nu. 206. ff. de iureiuran. loqual procede sin dubda en nuestro caso, porq̃ como queda prouado singule probationes actorum, in earũ specie sunt in perfecte, quo casu, nullo pacto, coniungi possunt, vt tenet Bal. in. l. si quis ex argentariis, in. §. 2. ff. de edendo. Alex. in cons. 13. nu. 19. lib. 1. & in cons. 11. nu. 5. cum sequen. vbi lacte in. 4. vol. Ripa. post alios ab eo citatos, in. d. l. admonendi. nu. 208. versi. fallit. Y esta conclusion se confirma y queda sin dubda, pues por las prouãças de Tarifa, no solamẽte prueua semiplene su intencion pero plenissime como abaxo se dira. Et indubitate iuris est in perfectam probationem non modo, per aliam imperfectã tolli sed etiam per verisimilem, coniecturã præsumptionem, vel iudicium per tex. in. l. 1. vbi glo. Bat. & Bal. notant. C. qui & aduersus quos Alex. in consi. 183. n. 12. in. 4. col. vol. 6. ex quibus apertissime collegitur actores eorum intentionẽ minime probasse, & consequenter conuentos absoluendos, aunq̃ lõs actores dubie probassent extra vulgata regula. c. ex literis extra de probatio, Y a Tarifa le basta para ser absuelta, q̃ la justicia del actot este dudosa, vt in regula cum sint partiũ iura. De reg. iur. in. 6. loqual procede, aunq̃ las prouanças del actor en algo excediessen a las del reo, mayormente siendo posseedor q̃ en dubda sea de pronunciar en su fauor, vt in. §. commodum. inst. de interdit tradit Batt. in. l. si inter. ff. de rebus dubiis. Deci. in consi. 372. nu. 20. 4. col. in fin. Y esta conclusion procede stantibus paribus testibus, & etiam si in aliquo testes actoris excederent, probationibus rei non debet reus condẽnari, sed absolui, vt notatur, in. l. lege iulia. ff. de manu. miss. tenet glos. in. c. clerici. 81. distinctione not. Abb. in. c. in nostra de testibus, & in. c. ex literis de probatio. & ibi Deci. 2. col.

¶ Vltimo loco, Para confirmacion dela justicia de Tarifa aunq̃ nos bastaua lo que esta dicho, pero puesto caso sin perjuyzio dela verdad, q̃ nos faltara todo, y que Gibraltar tuuiera prouado questos terminos sobre que este pleyto se trata auia sido de algezira, y q̃ los auia posseydo por suyos, nihilominus la justicia de Tarifa es notoria, quia licet sit verum quòd olim dñs præsumitur hodie dñs vt in. l. siue possidetis. C. probatio. & in. c. cum ad sedem

de restitu. spolia. illæ tamen præsumptio non procedit, quando dñium aliquo speciale probationis genere probatur tunc, ouniq̃ licet probetur dñium de prælatio non ideo dominiũ presens probari censetur ita singulariter declarat Corne. in consi. 24 & in consi. 130. col. pen. versi. tamen alias vol. 4. sequitur & comendat Alcia. in tract. præsumptio. regu. 2. præsumptio. 20. nu. 5. Rip. in. l. rem quę nobis, nu. 59. ff. de adqui. poss. & licet Deci. io consi. 228. o. 3. contrariã sententiã sequatur, dicatq; cõmuniter aprobatam esse, & ad hæc allegat Aret. in. c. veniens de testibus fallitur apertissime. DD. enim quos Deci. Allegat id solum affirmant quòd in antiquis probatur dñium per testes de auditu, & hæ etiam fatetur. Corne. sed ex hac probatione priuilegiata, dominium presens censeri probatum negat Corne. nec vllus etiam quos Deci. allegat, abhac opinione de se sentit quinimo cõtra Deci. sequitur hãc partẽ. Rip. in. l. remq; nobis. nu. 59. supra alleg. saltim eo casu quo pręsens statu rei hoic præsumptioni repugnat, como seria eo nuestro caso donde el duq̃ de Alcala y su villa de Tarifa se hallan en possession pacifica deste termino, y su possession es antigua y justificada por sentencia de manera, q̃ aunque los testigos de oydas y fama publica fuessen bastantes para prouança deste señorio antiquo siendo como esta manera de prouaoça es especial no se a de tener por prouado el señorio agora de presente porque serian dos specialidades la vna prouar el señorio pot testigos de oydas y fama publica, in antiquis, y la otra queste señorio se presume durar hasta agora, y agora de presente se tẽga por prouado, vt tenet Ripa. vbi supra cum aliis vulgaribus accedit ad hæ quòd opinio Corne in. d. consi. 24. & altorum qui eũ sequuntur, iudicio meo secuto procedat, quando dñium tam longinco tempore probatur acquisitum, vt transcursu temporis verissimiliter sit amissum quia tunc licet probatur dñinium olim ad actorem pertiouisset non sequitur hodie dñm esse, y esta creo que es la verdadera declaracion deste articulo, quòd tunc probatio dominij de preterito. dñium præsens cõcludat quando nũtium non est adeo antiquũ sum necesse sit, aut saltim verissimile præscriptum esse hæ probatur. Ex his quę tradit glos. & DD. in. c. in præsentia de probatio. & in. l. non hæ. C. vnde cognat. Bal. in. l. ad probatiooem. C. de probatio. sanẽ quòd probatio debet de necessitate concludere, alias nõ releuat, el licet sufficeret etiam aliquando exui præsumptionis concludere, vt declarat Bar. in. l. 1. ff. sic certũ. pet. Bal. in l. conuenticulã. C. de episco. & cleri. hæ tamen procedit nisi maiori presumptione conuincatur, vt ibi not. DD. & est casus, in. l. dinus. ff. in integrũ restit. De donde se sigue, que aunque el q̃ tuuo el señorio enel tiempo passado, se presuma tenello de presente mucho mayor presumpciones, que si el interua lo de tiempo a sido notable este señorio este perdido, y esto es a mi juyzio lo que quiso dezir. Innoc. in. c. cum causam de probatio quòd licet dominiũ de antiquo probetur per testes de auditu hæ tamen, loquum non habet ad-

uersus

uersus eum, qui per triginta años possedit, quòd sequitur, ibi Ostien Ioan. Andre.& cæteri.DD.præter Areti.Mat.de afflit.decisio.277.nu.6. Goza. in cons.8.nu.50.Carol.in cons.113.vol.5.& in specie not.hæ Paul.in cons.28.nu.143.cum pluribus sequen.vol.1.sane,quòd præsumptio illa cessat quando ex interuallo temporis apparet esse præscriptum idem not. Hipoly. in additio, ad consilio Rim.in cons.93.in.2.additice.vol.1. Aymo. in tract. de antiqui. tempo.versi.in hac.1.par. De manera que aunq̃ los testigos depongan de oydas y fama que estos terminos etan de algezira, y aunque dixeran q̃ tenia priuilegio dello auiendo otro posseydo tanto tiempo sea de entender, q̃ el priuilegio y señorio sea perdido despues aca,no vsando del, o es verissimil que se aya perdido por auer otro posseydo lo pot tanto tiempo que lo aya prescripto no cõcluye la prouáça del señorio antiguo auer señorio de presente y pues el duq̃ y su villa de Tarifa al presente es posseedor, y a posseydo estos terminos sobre que este pleyto se trata y su possession hasta que se le puso la demanda en propriedad, a sido de mas de 100. años y inmemorial como lo tiene prouado y adelante se dira sino se prueua q̃ eneste medio tiẽpo la ciudad de Gibraltar a posseydo necessariamente se sigue,que aunq̃ algezira tuuiera señorio destos terminos lo vuiera perdido por el transcurso deste tiempo,y es cosa verissimil que lo a perdido,y pues Gibraltar es obligada a prouar señorio de presente, no le basta el antiguo como esta dicho, siguese necessariamente que falta el fundamento de su demanda,y que sea verdad que aunque el señorio destos terminos vuiera sido de Algezira, se vuiera perdido por espacio de tanto tiempo ninguno puede poner enello dubda,cũ vniuersitatis dominium & etiam ea quæ ad principem expectant tempore immemoriale ammittuntur,vt in.l.omnes.C.de pręscriptio.30.vel.40.año.nota.in.l.comperit eo.titu.& in.l.imperium.ff.de iuris omnis iudi. & in. l.1. C. de emancipa.libero.inco non solum tempori immemoriali, sed etiam centũ annorum lapsu perduntur,vbicunque etiam tempus immemoriale requiritur centum annorum spatium idem efficit,ita Linus.& Bal.in.2. C. de seruitutib. & aqua.Bal.& Ang.in.l.1.C.ne rei domi.vel templo.Alex. Iasso. & Iacobi in.l.cum aliquis. C.de iure delibe.Inno.Ostien.Ioan.Andr.in.c. veniẽs. de verb.figui.Anto.in.c.quid per nouale,eo.titu.Specula.in tit. de probatio. §.1.vers.quid sit testis.Mathe.de affli.in constitutio.in titu. de probatio. per instrumenta.col.4.fol.170.Balb.de præscriptio. 2.par.3. partis principalis. q.6. nu.24.Cepol.de seruitu.vrbano predio.c.19.col.2.in pri.Curtius.in cons.68. col.2.& in cons.90.col.4.in pri.Bertrandus in cons.128.nu.3.vol.2. Cucin.in cons.77.vol.1.in indiuiduo tex.in.l.fi.ritu.13.lib.3.ord. De donde se sigue necessariamenre que quando en medio del señorio que se pretende prouar y el señorio quede presente se allegua pudo auer prescripcion que entonces,aun q̃ la prouança bastara para prouar señorio passado, no resulta prouança para señorio

ra señorio de presente, de que se trata, y assi desta conclusion, la parte contraria en ninguna cosa se puede aprouechar, y nuestra conclusion queda verdadera.

¶Vltimo loco, Y en confirmacion de todo lo que esta dicho, y por que este pleyto es de calidad y toca a la persona del duque que esta ausente, aunq̃ verdaderamente para defensa de su justicia, no es necessario para q̃ se entienda la injusta demanda de Gibraltar, se suplica a.v.m. y a estos señores como del hecho deste pleyto, consta que por el año passado de. 455. a pedimiẽto de Tarifa, el señor Rey don Henrique cometio a Iuan Gonçales dela plaçuela, que porque Taaifa se auia quexado quel duque don Iuan, le auia tomado la mytad de su termino, y lo auia dado a las villas de Medina y bejer, que fuesse a informarse dello, y restituyesse a Tarifa lo q̃ le vuiesse tomado, el qual auiẽdo tomado cierta informacion por parte dela villa de Tarifa por donde prouo su possession y el despojo, quel duque le auia hecho, restituyo a Tarifa toda la parte del titulo sobre que agora se litiga, por los mismos limites y mojones que agora Tarifa los possee, y estuuo Tarifa en possession pacifica hasta el año de. 468. quel duque y la ciudad de Gibraltar entraron con mano armada y quitaron los mojones, y ocuparon y tomarõ por fuerça todo este termino, y tuuieron despojada a la villa de Tarifa hasta que por el año de 479. Tarifa puso demanda del dicho termino ante el juez de comissiõ, y hasta que por el año de. 484. por sentencia del dicho juez, y por sentencias de vista y reuista, Tarifa y el adelanrado vencieron al duque y a Gibraltar, y sacaron executoria, y por virtud della tornarõ a cobrar la possession deste termino, y siendo como este hecho es verdadero. Auiẽdo la ciudad de Gibraltar por su propria autoridad ocupado este termino, y quitado la possession a Tarifa, aunq̃ nos bastara todo lo que esta dicho, y por parte de Gibraltar estuuiera prouado el señorio, o otro qualquier genero de seruidumbre por razon del despojo lo auia perdido, vt est casus vulgaris, in. l. si quis in tantam C. vnde vi, & ibi glos. &. DD. & in. l. 10. & in. l. 16. tit. 10. par. 7. & in. l. 2. tit. 14. lib. 3. ordi. quòd procedit, nõ solum si a principio violenter occupauerit, sed etiam si clandestine venientem postea possessorem, nõ admisserit, vt ibi nor. glo. ab omnibus aprobata, vt testantur ibi Cinus. & Albe. quia ciuilis possessor, non admissus, videtur, violenter expulsus. l. 1. §. siue autem. ff. deui. & vi. armat. vbi in spetie ponitur casus nostrę quæstionis si quis violenter rem ab alio possessam occupauerit, interdito conuentum possessionẽ restiturũ, & insuper dominio, vel aliquo cumq; iure priuari, como se hizo en nuestro caso q̃ conuenida la ciudad sobre el despojo fue condenada a restituyr la possession, y demas desto perdio el señorio, y otro qualquier derecho que a este termino pudiera pretender, vt declaratur, in. d. l. & in spetie quod non solum posit agi cõditione ex illa lege sed etiam facta restitutione periudice; quod si po-

si poliator reiuindicatione egerit possit contra eum excipi conditione illius legis, vt habet glos. in. c. pastoralis. glos. pen. de cã. poss. & proprie. & probat tex. ad hæ singularis. in. l. si quis emptionis. §. sed hæc super illis. C. de præscri. 30. vel. 40. aonorum vbi disponitur spoliatorem conuentum reiuindicatiooe ab spoliacto etiam si qui dominus non sit quæstionem domioij referre oon posse, vbi in odirem spoliantis statuitur spoliatum, fine domioio posse vendicare atque irem spoliantem licet dominum sit de dominio tameo excipere non posse, idem not. Bar. in. l. commodare. ff. commodati. & in. l. si coloni. vers. vlti. patet. C. de agricol. & censitis lib. 11. Ange. in. l. 1. §. 1. ff. de vi & vi armata. Bal. in. l. vix eius. C. probationibus, quod indubitate procedit, saltim qñ spoliatus possideret per. 30. annos ante spoliationem eandem conclusionem not. idem Bar. quem omnes moderni sequütur in. l. 4. §. lacto. 3. opposi. & ibi Alex. & Iasõ. nu. 24. ff. de verb. obli. Balb. in tract. præscriptio. in. 2. par. 3. partis princip. q. 6. nu. 8. & est hodie in indiuiduo casus in. l. 21. tit. 29. p. 3. si igitur spoliator conuentus de dominio excipere non potest, a fortiori si conueniat exceptione spolij repellendus est cum ipse ratione spolij dominium perdiderit Maxime stante regula. l. qui damus. ff. de reg. iuris. Pues siendo como esta dicho verdad q̃ siẽdo Tarifa posseedora destos terminos Gibraltar, la despojo y tuuo despojada onze años antes dela demãda del juyzio possessorio, y cinco despues q̃ fue el tiempo, q̃ duro el pleyto hasta q̃ se saco la carta executoria q̃ son. 16. años necessariamente se sigue, que no pudo pedir la propriedad deste termino, ni deduzir el señorio, contra el despojado o alomenos le obsta, excepcion del despojo, como le esta opuesta, para que por sentencia declara auer perdido qualquier derecho, que a estos bienes pudiesse pretender ni a la parte contraria le basta dezir, como dize que aunq̃ el concejo, y todos los vezinos vuiessen cometido este despojo, no se puede dezir delito de vniuersidad, quia licet, ciuis omnes delinquant, nisi debito modo ad sonum tube vel preconis congregentur non dicitur, vniuersitatẽ, vel singulos delinquisse, vt est doctrina vulga. Bart. in l. aut facta in. §. fi. ff. de pen. glos. in. l. sed & si ex dolo. §. 1. ff. de dolo. & in. l. metuum. §. animatuertendũ. ff. quod met. cã. Et ibi Albe. Bal. & Ange. idem Alberi. & Faber. in. d. l. si quis in tantã. porq̃ a este argumento se responde facillissimamente, porque la conclusion arriba dicha, procede y es verdadera, quando agitur de delicto, quod momento tẽporis perficitur sed quando delictum tractum habet successiuum tuoc, ita probatur delitum vniuersitatis, sicut alterius hominis priuati nec requiritur deliberatio, aut cõgregatio, ad sonum tubę vel præconis. Ancha. in. c. 1. de pẽnis. & ibi Cardi. in q. 4. versi. 3. Anan. Maria. & Felli. in. c. delictus. de simoni. Soci. in. l. 1. §. fi. ff. de acqui. poss. Iass. & Alcia. in. l. ciuitas. ff. si cerr. pet. & ista est cõnis resolutio. omnium scribentium, si igitur quando agitur de delito continuato, neq; congregatio, nec deliberatio requiritur, vt vniuersitatis deliquisse

liquisse dicatur. Tratandose como se trata en nuestro caso de despojo y fuer ça hecha enla ocupacion deste termino q̃ tiene trato successiuo, no se requiere prouar deliberacion, ni congregacion ni otra cosa de las que se requieren prouar para poder ser delito de vniuersidad, quod autem delictum spolij tractum habeat successiuũ, probat tex. in. l. prohibere, in pri. ff. quod vi aut clan. & collegitur apertissime, in. d. l. si quis in tantam. Y esto en nuestro caso procede sino dubda pues aunque el principio no se hiziesse este despojo por la vniuersidad a lomenos no puede la parte contraria negar que lo retifico, y vuo por bueno, prohibiendo al adelantado, y a la villa de Tarifa, el aprouechamiento deste termino, y despues quando pusieron la demanda la ciudad se opuso al pleyto juntamente con el duque y defendio la possession, quod autem delictum nomine vniuersitatis cõmissum, vniuersitas iactum habere possit declarat Bar. in. l. aut facta. in. §. fi. ff. de pennis. & est glos. vbi Bal. in. c. cum dilectus de ord. cognitio. Canonistæ in. c. fellicis de penn. lib. 6. & hæ ratihabitio probatur si vniuersitatis requisita damnum non emendat, aut restitutionem denegat. Ostien. Ioan. Andr. Cardi. & Anto. in. c. grauen de sentẽtia ex eo. Ancha. in clemẽ. 1. de pen. Luca. de pe. in. l. fi. C. de remilit. li. 12. quod maxime procedit si ex delicto, vniuersitas comodum acquiret. Areti. in cõs. 163. nu. 18. como lo lleuo en nuestro caso y dedefender se este termino se le seguia tan gran prouecho, & ita iudicatum fuit in consi. Neapolitano, vt testatur Mathe. de afflict. in decisio. 376. incipiẽte, ex dictis per Ancha. in cons. 188 & a. iis per cum ibi alegatis. Capitius in decisione. 130. primum dubium, n. 69 Boer. in tracta. de sedicios. n. 7. præsupposito & licet dubitetur an dispositio. l. si quis in tantam habeat locum de iure cano. vt per Bal. in præludiis feud. in fi. & per canonistas, & præcecteris. Panor. in. c. 1. de dolo & coutumat opinio illa etiam si vera sit seruanda est, in terris ecclesiæ non autem in terris regis ex his que not. in. c. 1. de noui oper. nũ maxime in nostro regno, donde tenemos leyes de partida conformes a la dicha ley, si quis in tantam, y que dispo nen lo mismo, y aunque esta excepcion del despojo, no era necessaria puesla parte de Gibraltar ninguna cosa prueua a cerca del señorio que pretẽde por la grãdeza del negocio, y paraq̃ quede mas sin difficultad y dubda, y no por q̃ no sea necessario, sea tocado este punto con la breuedad q̃ a sido possible. Vltimamente suplico a. v. m. mande a duertir en confirmacion de todo lo q̃ esta dicho, vna cosa que me parece de gran consideracion eneste caso, que el adelantado don Pedro Henriquez y su villa de Tarifa, litigaron con la ciudad de Gibraltar sobre la possession deste termino, y en aquel pleyto hizo Gibraltar toda la prouança que agora tiene eneste pleyto, los atticulos son los mismos y casi todos los testigos que se presentaron enel juyzio dela possession, se presentaron agora enel juyzio dela propriedad, pues siendo como esto es verdad, y q̃ agora eneste juyzio dela propriedad no se presenta escriptura

ptura ni prouãçã de nueuo,ni tiene mas delo que tuuo enel juyzio dela possession no se puede compadecer que la prouança que no le valio enel juyzio dela possession le aprouecha agora, y sea bastante para obtener enel juyzio dela propriedad,pues esta claro que siendo como la ciudad en aquel pleyto era rea,y se trataua de sola possession,mucho menor prouança de possession le bastara para dar la por libre,pero pues entonces aquella prouãça no se tuuo por bastante para dat la por libre,contra razon seria q̃ siendo agora actora,y pidiendo la propriedad le pudiesse esta probãça bastar para obtener en ella,como sea verdad que enel juyzio dela propriedad, requiritur plena probatio dominij cuius probatio difficillima est, vt in.l.cum res.C.de probatio, quod fundare etiam potest quomodo possessionis ex regula.§. retinende. & §.cummodum insti.de interditis ex quibus iuribus. Curcius in repetitione.l, admonẽdi,nu.202.versi.queritur circa istã de iura iuran.dicit erroneam esse doctrinam tenentiũ causam possessori esse madoci præiudicij ex multis exemplis per eum redactis quæ videnda sunt, tunc etiam quia quando tractatur de iuditio possessorio, vt plurimum partes ad collorãdum possessionem producunt titulum & probationes per testes, prout factum fuit in nostro casu,& in his casibus quando pares sunt probationes,manu tenẽt iudices eum qui habet possessionem cum titulo & quando vterque habent titulum eum qui habet antiquiorem titulum ex his quæ not. Bart.in.l.si duo. ff. vti possidet.& Alex.ibi in apostillis, quos sequitur Cepola.in cons. 3. causa. criminalium,& in tracta.cautelarumcau.201.in cã.Deci.in cons.84.in fi.vol.1. Y esta sola consideracion bastaua para la victoria desta causa de todo lo qual queda bastantemente prouado,que Gibraltar no tiene prouado su intencion,de donde se sigue de necessidad que Tarifa y el señor della an de ser dados por libres.

¶ Pero para que mas clara quede la justicia de nuestra parte, aunque verdaderamente no era necessario por parte del duque de Alcala y su villa de Tarifa, tienen prouança tan bastante por escripturas y testigos de ser suyo este termino que si fueran actores,y tuuieran intentada la reiuindicacion que la parte contraria intento , de por fuerça se auia de declarar este termino por suyo,y adjudicarselo.

¶ Y para prouança y declaracion desta verdad sea de aduertir como arriba esta dicho,que aunque Gibraltat pretẽde prouar,que si Tarifa pastaua estos terminos,era como terminos de Algezira y no de Tarifa, por razõ dela merced que tenia para pastar los terminos de algezira,y lo mismo hazian Xerez y Medina y Bejer,porque como arriba queda fundado, y se prueua con muchos testigos assi dela parte contraria como nuestros,si los de Bejer y Xerez y Medina entrauan enlos terminos sobre que este pleyto se trata, era como en terminos de Tarifa,y no de Algezira,y por arrendamiento que hazian de

Tarifa y su alcayde, y les pagauan la yerba y castilleria, y delo demas que era termino de Algezira, lo pastauan por virtud dela merced, las villas de Medina, y ciudad de Xerez y Tarifa, y enlos terminos sobre que agora se trata, jamas entraron, sino por su dinero, y pagando la renta a Tarifa como señorio dellos, y assi enla prouāça que se hizo ante Iuan Gonçales dela plaçuela, año de. 455. ay grandissimo numero de testigos que deponen de. 50. y. 60. y. 70. y 80. años de vista de ver arrendar a Tarifa este termino a los mismos de Medina y Bejer y Xerez, los quales pagauan el herbaje y castilleria. Pues si fuera verdad que Tarifa posseya este termino como termino de Algezira, como la parte contraria pretende, no lo pudiera arrendar como lo arrendaua, en perjuyzio de el que tenia comunidad, enel mismo termino, y no solo en su perjuyzio, pero haziendo q̄ el mismo compañero pagasse el arrendamiento, y arrendando Tarifa, y lleuando los fructos como señora del termino, no podia hazerlo si el termino fuera comū, en perjuyzio del comunero, vt sunt iura vulgaria, y de aqui se sigue, que por solo este auto prouado, como el duque y Tarifa lo tienen prouado con testigos que deponen de. 40. y. 50. y. 60. y. 70. y. 80. años de vista con oydas de sus mayores y mas ancianos que ellos ansi lo oyeron y vieron que auia passado siempre queda prouado el señorio deste termino ser del duque y de Tarifa. Per solutionem enim pensionis, & redditum probatur dominium & possessio. l. titia. vbi Bar. ff. de solutio. Bar. in. l. 2. C. de acqui. poss. Alex. in. l. quamuis in. §. 1. ff. de acqui. poss. tradit Bal. in suo solemni cons. 420. incipit. 2. principalis Montis ferreti. in. 1. col. circa medi. vol. 1. cumulat. Alber. Bru. in cons. 34. n. 8. col. 3. idem voluit Par. de puteo. in tractat. de fini. feudorū in. c. qualiter probentur pertinen. in. 1. col. nu. 4. Lo qual procede mas sin dubda auiendo como ya tantos contractos de arrendamientos q̄ siendo como es el hecho tan antiguo, dominium probatur etiam contra tertium, vt probat tex. & ibi Abb. in. 2. col. in. c. cum venerabilis extra de religios. domi. Bart. in. l. non ab re. nu. 3. C. vndeui. quæ conclusio procedit absque dubio vbi alia concurrunt inditia prout in nostro casu, vt tenet Soci. in cons. 187. nu. 2. in. 2. vol. Deci. in cons. 146. 6. col. circa finem. nu. 14. corū instrumētorū vt anticorum probatio, testium per aduersarios productorū testium probatione præualet. vt probatur in. l. census & monimenta. ff. de probatio. not. glo. in. c. 3. loco extra de probatio. Soci. in cons. 89. nu. 16. vol. 1. & in cons. 166. nu. 2. & in alleg. cons. 187. nu. 18. in. 2. vol. Deci. in cons. 146. nu. 14. Et perpetrationem solutionis factam spatio. 30. annorum, præsumitur dominiū & soluens soluere, in recognitionem dominij, ea quæ probara præsumitur titulo præcedens. l. fi. C. de fund. patri monialib. lib. 11. l. comperit. C. de prescri. 30. vel. 40. año & ibi. Bar. & Bal. idem. Bal. in. c. 1. §. si quis per tringinta. sede feud. fuerit contio. glo. in. l. 2. C. de iure emphiteo. & ibi Iass. nu. 155.

¶ La segunda conclusion es que la villa de Tarifa ponia guardas en los dichos

chos terminos que penauan y prendauan los que sin licencia de Tarifa, y de el alcayde della enttauan a pastar en los dichos terminos, & per appositionẽ custodis probatur dominium & possessio, vt tradit eleganter Bal. in. l. 1. C. locati. & est tex. in. l. quarumdam rerum. ff. de acqui. possessione. Bal. in. l. traditionibus col. 2. c. pactis optime Soci. in. l. 3. ff. de adqui. poss. io pri. & spetie quod per appositionem horum custodium probetur iurisditio territorij, est singularis decisio. Albe. in. l. quæsitum, in. §. per saltuarium. ff. de fundo in structo. instrumen. vbi dicit. nota quod per campatios probatur iurisditio, y como. v. m. tiene visto, ante Iuan Gonçalez dela Plaçuela, se hizo gran prouança de como el termino de Tarifa de. 50. y. 60. y. 70. y ochenta años, y de tiempo inmemorial aquella patte esta diuidido y amojonado con el termino de Algezira, por las vertientes dela sierra, hasta los derramaderos de Almodouar o vauincar, y deste deslindamiento dizen los testigos enel año de 455. y alcançan muchos de vista de. 60. años, y vno de. 70. y otro de. 80. años, y todos estos concluyen que de aquel tiempo aquella parte ellos vieron q̃ los dichos limites y señales estauan alli, y eran partimiento delos dichos terminos y delos mojones adentro como termino de Tarifa, no entraua nadie a pastar ni a hazer aprouechamiento, sino era pagando el herbaje a Tarifa, y castilleria al alcayde, y si entrauan eran prendados y penados, por las guardas y alcayde de Tarifa, no embargante que fuessen vezinos de Bejer, y Medina y Xerez, y que si alguna vez entrauan los de Medina, o Bejer o Xerez, delos dichos mojones adentro, eta por su arrendamiento, y ansi lo declara particularmente el. 9. testigo, y el. 10. depone de. 70. años de vista, y que arrendauan a vezinos de Medina Bejer y Xerez, el dicho campo sobre que es este pleyto, y lo mismo depone, el. 14. testigo de. 70. años de vista, y estos y otros muchos deponen la immemorial, y enla prouança que en aquel pleyto se hizo en Xerez, el primero testigo depone de. 80. años de vista, dela misma mojoneta, y que vio vender las yeruas destos hechos a los vezinos de Xerez, y Seuilla, y este testigo dize otta cosa en su dicho, que dexo ante plaçuela, año de. 455. de que sea de tener memoria porque depone de. 80. años, y la merced que a Tarifa se hizo del termino de Algezira fue año de. 383. que auia al tiempo queste testigo depuso. 72. años y el testigo depone de. 80. años de vista q̃ fue ocho años antes dela merced, y eneste tiempo dize que vio este termino amojonado dela manera que oy lo possee Tarifa, y demas desto dize q̃ en aquel tiempo estando assi amojonado vendia Tarifa la yerua a vezinos de Xerez y Seuilla, y esto era como esta dicho, ocho años antes que Tarifa tuuiesse merced del termino de Algezira, de donde se sigue que ninguno con verdad puede affirmar que la possession deste termino la tuuo Tarifa y el adelantado, como de termino de Algezira, pues lo tenia mucho antes de la merced amojonado como termino suyo proprio, Y la verdad desta conclu-

sion la manifiesta claramente por vna razon clara q se collige de nras prouãças q delos limites queda Tarifa a fuera, ay grandissima parte de termino de Algeziras, y como tal termino y lo possee y goze Gibraltar, y lo pastauan y pastaron siempre las ciudades de Xerez, Medina y Bejer, y no entrauã delos limites a dentro sino era pagando el herbaje y castilleria a Tarifa, y al alcayde, y ansi lo declaran enla.8. pregunta del pleyto dela possession muchos testigos, y especialmente el.7. y el noueno, y el catorzeno, y quinzeno testigos, y estos y otros muchos que declaran esto, son vezinos de Xerez de la frontera, que tenian comunidad enlos terminos delas Algeziras, y dizen que estos mojones adentro, no entrauan sino por su arrendamiento, y si la possession deste termino la tuuiera Tarifa como termino de Algezira, no auie destar a quella mojonera alli pues todo era continuado termino de Algezira, ni auia paraque hazer aquella differencia que delos mojones a fuera se pudiesse pastar por termino de algezira libremente y sin pagar cosa alguna, y delos mojones adentro hazia Tarifa no se pudiesse pastar, sino pagando herbaje y castilleria, y la razon desto ninguna otra es, sino porque Tarifa posseya estos terminos por differẽtes titulos porque delos mojones afuera los posseya como termino de algezira, y ansi alli pastauan libremente los que tenian communidad en algezira y delos mojones adẽtro los posseya por termino suyo proprio, y por su campo de Tarifa por virtud del priuilegio que dio a Tarifa el señor Rey don Sancho, Era de.1284.años.

¶ Y delo que esta dicho se saca la tercera conclusion, quod ex appositione, confinium arguitur & probatur diuersitas terminorum, vt est tex.in.l.ex hæ iure in versi.termini agris in positi, & ibi not. Paul. de Cast. ff. de iusti. & iure, Y estan como estan distinctos y amojonados estos terminos sobre q se trata delos de algezira, es prouança y grande argumento que son del señorio de Tarifa, vt probat tex.in.c. cũ venerabilis extra de religios domib. tenet Bal. in.l.insulæ Italiæ.ff.de iuditi. & in Rubri. C. de contrahẽd.emptio.22.q.Soci. in consi.163.3.col. Alber. Bru. in consi.34.in.2.col.nu.4. And. de Isern. in. c. 1. de controuersia, inter mas. & fœmi.col.2. Ioan. Mon.in.c.1.nu.9. cum sequẽti de præscriptio.lib.6. y la mojonera a de yr por sierras y altos, paraque sean vistos y conocidos como los que da Tarifa, vt tradit Ioan. Andre. Bal. & Odofr. in.c. cum causam de probatio. idem Bal. in.l. item capilli.ff. de rerum diuisio. vbi dicit que la mojonera a de yr por su derecera, como es la que da Tarifa, y si bien se mira de diez maneras que pone Guido papa, para prouar los confines y terminos, in decisi.193. & Bal. in consi.420. incipit versi. principis montis perrati, in ptimo.vol. Todos o la mayor parte concurrẽ en nuestro fauor, y de nuestra mojoneta, y la que da Gibraltar de mas q la mayor parte della va por llano, atrauessando el campo de Tarifa haze buelta y arco, de manera que no es verissimil que por alli se diuidiessen los terminos, vt de

clatat

clarat Bal. in rubrica de controuersia inuestitu. vbi dicit quòd confinia non debent ire peruias, neque per loca plana, quia isto modo, sunt subiecta, multis ruines contra naturam confinium quæ debent esse in mutabilis, vt tenet Grego. Lop. in l. 20. titu. 15. p. 3. de manera que assi por auer estado esta mojonera queda Tarifa de tiempo immemorial a esta parte hecha en lugares tan altos y conocidos, como por ser muy mas verissimil que la que señala Gibraltar, porque va por lo llano atrauessando todo el campo de Tarifa, se arguye necessariamente que esta es la diuision delos terminos de Tarifa y algezira, y porq̃ si fuera termino de algezira no se hiziera entre el mismo termino, tal diuision, pues la diuision y mojoneta, arguye diuersidad de terminos. ¶ La quarta conclusion por donde se declara estos terminos sobre que se litiga ser de Tarifa, y del duque de Alcala es el vsso que dellos sea tenido, por que presupuesto como es verdad, que Tarifa a tenido y tenia terminos suyos proprios, y tambien tenia derecho de aprouecharse delos terminos delas Algeziras juntamente con otros pueblos, ninguna prouança puede auer mejor para declarar, si el termino que agora se trata lo posseyo como termino de Algezira o como termino suyo proprio, sino el vso que tuuo del vn termino y del otro, vt est tex. in. c. cum delictus de consuetud. & ibi Anto. & Abb. & Imola. Bal. in consi. 130. vol. 1. qui dicunt quòd talis præsumitur dispositio præcedens qualis est execurio, & possessio præsens euentus namque declarat quid a pri. actum fuerit. l. quędam mulier. ff. de teiuindicat. l. sicut. §. superuaquum. ff. quibus mod. pign. vel hipo. soluitur Bal. eleganter in. c. 1. col. 7. de capi. qui curiam vend. vbi dicit, quod possessio subsequens est titulorum interpretatiua, & verba antiquatũ stipulationũ, vel contractum, declarantur ex consuetudine & modo vtendi tenet Paul. in cõs. 347. nu. 4. vol. 1. est singul. doctrina. Bal. in. c. 1. quid iuris si post alienationis vasallus, feud. recuperaue. vbi dicit quod indifferens consensus domini assumit differẽtiam secundũ qualitatem alienationis, id est vsus licentie, & ideo si vasallus alienet iure proprio, intelligitur dacta licẽtia, vt alienaret iure proprio, & si libellatio intelligitur, quod iure libellario, & sic talis intelligitur licentia qualem possessio posterior declarat, & idem firmat Bal. in consi. 420. vol. 1. & in consi. 352. lib. 3. dicens quòd possessio vel vsus declarat quid venerit in concessione sequitur Mathe. de afflict. in decisi. 2. tenet Soci. in consi. 111. nu. 5. vol. 1. Et in consi. 58. vol. 3. Aym. in consi. 192. nu. 9. Paris. in consi. 140. nu. 25. vol. 1. & in consi. 3. nu. 10. vol. 4. Curti. in consi. 162. col. 3. qui omnes tenent, non esse necessarium adhanc declarationem inducendam tempus legitimum ad præscribendum, sed solum sufficere decem annos. Et idem tenent Areti. & Deci. in. c. cum. m. de constitutio. ya lo largo. 40. años nadie dubda sino que bastan para induzir la dicha declaracion y interpretacion, vt tenet Ioan. de Imol. in. c. fi. col. 10. de præscriptio, y que la villa de Tarifa, y el señor

G della

della ayan gozado deste termino como de termino particular dela villa de Tarifa, y no como de termino de Algezira, que era comun a Tarifa, y otros pueblos, se prueua con los testigos que Gibraltar presento, que declaran, que los que tenian comunidad en termino de Algezira, si entrauan enel termino sobre que se trata este pleyto pagauan herbaje a Tarifa y castilleria, al alcayde, y aunque ay otros testigos de Gibraltar que deponen de ver aptouechar deste termino alos que tenian la comunidad en Algezira, y no deponẽ desta particularidad de ver les pagar herbaje, estos se suplen y declaran por los otros que deponen desta qualidad, iusta doctri. Bal. in. l. bonorum. C. de bonorum poss. secũ. tab. ad quòd facit quod tenet Bar. in. l. admonendi. ff. de iure iur. quem ibi sequitur Alex. in col. 32. & Iass. nu. 75. quod duorum testiũ dicta qui deficiunt in quantitate pecuniæ mutuate suplent, per alios testes qui audierunt debitorem petente a creditore quantitatem certam, idem tenet Anto. in. c. fi. col. 5. de iure iuran. & quod tenet Abb. in. c. cum Ioannes per tex. ibi nu. 7. de fidei instrument. & ibi Felli. nu. 10. vbi ad probandum vnum totum, vel quid certum inducuntur testes non est necesse, quod omnes testes deponant super totum sed satis est, quòd ex dictis omnium eliciatur, quod erat necessario probandum neque est de hæc mirandum cum etiam instrumẽta supleantur, & declarentur per testes vt tenent omnes scribentes, in. d. c. cũ Ioannis supra allegato, de manera que con sola la prouança dela parte cõtraria queda prouado que el vso deste termino a tenido Tarifa como de termino suyo proprio, y no como de termino de Algezira, y el duq̃ y Tarifa prueuan esto mismo conlas escripturas de arrendamientos que tiene presentadas y con mucho numero de testigos que todos deponen como Tarifa arrendaua estos terminos a los mismos que tenian communidad en Algezira, y de todo resulta clara prouança, que el vso y possession q̃ Tarifa tuuo deste termino siempre fue como de termino suyo proprio y no como de Algezira.

¶ La quinta conclusion por donde se prueua el señorio destos terminos sobre que se litiga ser dela dicha villa de Tarifa y no de Algezira es q̃ por parte de Tarifa esta prouado, demas delo que esta dicho con mucho numero de testigos de oydas y fama publica con los requisitos q̃ se requieren para prouança de fama, que estos terminos son suyos, y aunque la parte contraria como artiba se apunto, pretendio prouar su señorio por fama publica, no nos puede negar, sino que nuestra prouança sea de preferir a la parte contraria por lo que arriba esta dicho, aut saltim probationes vtriusq; partis super famam inuicem se confundent, vt declarat Bar. in. d. l. de minore, in. §. plutiam, col. 7. versi. quæro quid si probata. ff. de quæstio. Bal. in. l. sacrosancte in fi. C. de episco. & cleri. & in. l. qui accusare. C. de edend. Bar. Bal. Imola. & Moder. in. l. his potest. ff. de acqui. here. Deci. in. c. 1. col. pen. versi. quinto statutum, de appellario. Bal. in. l. diuus. ff. de test. militis Corne. in consi. 198. col. 5. versi. attẽ dirur

ditur vol.1.Goza.in consi. 8. nu. 48. Y pues la prouança del dnque y su villa de Tarifa, es mayor y excede a la de Gibraltar sele a de preferir alomenos obra que la prouança de Gibraltar, queda sin effecto, & obumbracta, vt probatur, in.l. non solum in.§.sed vt probari, & ibi glo.ff.de noui op.ount.& ibi pleoe per Bar.& Alex.in.d.vers.sed vt probari, late per Abb.in.c.audictis.col. 8.extra de præscriptio.latissi.per Fellioū in.d.c.auditis, col.20.de prescriptio. Lo qual procede porque semejante prouança de fama contra justo possecdor que con titulo o por tiempo de.30. años a posseydo no se admite, porq la prouança contra tal posseedor, a de ser cierta y no priuilegiada como es la de fama, vt not.Innoc.Ostien.Ioan. And.in.c. cum causam, de probatio. vbi in spetie, affirmant, contra iustum possessorem dominium per famam publicam contra iustum possessorem non probari, idem not.Math.de afflict.in decisio.277.nu.6.Carol.Rui.in consi.113.vol.5.Goza.in consi.8.nu.50.latissime Paris.in consi.23.nu.243.cum pluribus sequen.vol.1. Y pues en nuestro caso consta que la villa de Tarifa y los señores della, an sido y son posseedores destos terminos de tiempo antiquissimo a esta parte, y tiené justificada su possession con la sentencia de Iuan Gonçalez dela Plaçuela, dada año de.455.por comission del señor Rey don Henrique, laqual manda restituyr este termino a la villa de Tarifa, y ansi mismo tiene justificada la dicha possession con la sentencia de Diego de merlo assistente de Seuilla, y conlas sentẽcias de vista y reuista, que en confirmacioo della se dieron y executoria eo cuyo cumplimento se restituyo a la dicha villa de Tarifa, la possessiõ destos terminos queda assentada y verdadera, la conclusion que esta dicha, y que por sola la prouança de fama que Tarifa y el señor della tienen hecha se prouaua su señorio, aunque otra cosa no tuuiera prouado y dela prouança de fama que Gibraltar pretendio hazer, no se a de hazer caso ni consideracion.

¶ Lo sexto por dõde se prueua pertenecer el señorio destos terminos a Tarifa es, que ante Iuan Gonçales dela Plaçuela, el adelantado y su villa de Tarifa para prouança de que este termino era suyo, hizieron presentacion de vn pleyto que se trato entre el Dean y cabildo dela yglesia de Cadiz con la villa de Tarifa, sobre el pagar del diezmo dela herba del campo de Tarifa, los quales se concertaron en que el Dean y cabildo vuiessen el herbaje del campo de Tarifa y lo arrendassen desde el año de. 412. hasta el año de. 416. y de aquello se comprassen ciertas eredades que quedassen eo recompensa del diezmo del campo de Tarifa, de donde se sacan dos cosas, la vna que este cãpo de Tarifa era proprio del adelantado y de su villa de Tarifa, porq si fuera termino de algezira no deuiera el diezmo del herbaje, sino el particular que alli pastaua con su ganado o lo criara, pero porque el coocejo arrendaua el herbaje era obligado a pagar el diezmo. Lo segundo que se saca delo dicho es que Tarifa como de termino suyo proprio da la dicha renta del a la dicha

yglesia de Cadiz por quatro años, y si fuera termino de algezira, en que todos los demas tenian communidad no sela podian dar, y assi el mayordomo dela yglesia arrendo este termino, y lo tuuo todo el tiempo de los quatro años y cobro el herbaje, y compro bienes paraque se subragassen en lugar del diezmo del herbaje. Y pues Tarifa pago el diezmo dela yerua del dicho termino, o assi no haziendà paraque se pagasse. Ex hæ dominium soluentis siue asinantis præsumitur maxime cum eo tempore, alius in possessione nō extitisset, ex his quæ tradit Paul. de Castr. in. l. si pater. C. de actio. empti. maxime cum alia ad sunt inditia vt consuluit. Roma. in cons. 27. incipit possito quòd dominium & latius pro sequitur Anchar. Iunior. in suo tract. quæstio. quæst. 60.

¶ Vltimo loco. Y para confirmacion de todo lo que esta dicho, y para que quede llano que el señorio de todo este termino es de Tarifa, y que nunca fue de Algezira, sea de considerar y tener enla memoria que todo el termino sobre que se litiga, sea llamado y nombra de tiempo immemorial a esta parte sin que aya hombre ni testigos que le aya puesto otro nombre, ni le aya tenido, sino campo de Tarifa, y esto solo bastaua para prouança del señorio que Tarifa pretende deste termino, aunque fuera auctora, mayormente tratandose de diuision de terminos, quia a nomine valet argumentum, vt probat tex. in. l. 1. C. de offi. præfect. vrb. ibi vt ex ipso nomine sciat quid præfecto debeatur a nonne. & in. l. defensores. 2. ibi sui nominis tantum funguntur offi. & ibi id tantum, quòd esse dicuntur esse non designat. C. de defenso. Ciuita. hinc Bal. in consi. 205. incipit. in cā. quę vertitur, in. 1. col. nu. 2. in 3. vol. consuluit, quòd dominium cuiusdam hospitalis ecclesiæ esset sancti Andræe, quia hospitale sancti Andræe vocabatur eodem vtitur argument. Corne. in consi. 228. col. 6. nu. 12. circa medium, & late tradit Aymo. in cons. 73. nu. 14. in. 1. vol. Y esto ser ansi verdad lo manifiesta el mismo hecho, quia idem est dicere campo de Tarifa, que termino de Tarifa, & sunt sino nomina cum nomen debeat imponi rebus ad digniori parte not. glos. in. l. 1. ff. verbo oblig. & in. l. pater. ff. de seruit. legata, & in. l. 1. §. apud labeonem. ff. de aqua plu. arcend. Floria. in. l. 1. ff. de seruit. vrbano. prædio. & quia nomen debet esse consonans rei vt in. §. esset aliud, inst. de donatio. Et argumentum ab etimologia vocabuli, est validum in iure. l. 2. §. appella. ff. si cer. pet, & ibi. DD. Tarifa es la villa principal, y cabeça de su termino, el campo contigo a ella, y que della tomo nombre y apellido, y por el consiguiente es lo mismo dezir campo de Tarifa, que termino de Tarifa, y que esto sea verdad, probatur in. c. 1. & ibi Anto. in. 6. extra de sponsalibus. vbi dicit quòd idem est dicere saxo quod de saxonia, & Perusinus quod de perusio, & paria sunt dicere titius comitatiuus, quòd de commitatu, vt in. l. sed vt reprobari in. §. amplius cū glo. in vers. cum manus. ff. de excusatio. tuto. probatur, in. c. significanti. De rescriptis,

ptis not. Bat. in l. 1. ff. adminicip. & in l. 2. & in l. prouinciales. ff. de ver. sign. & in Rubri. ff. solu. matri. & in tract. represaliam. in. 7. q. in pri. idem Bart. in l. possessor. in. §. ait senatus. ff. de petitio. hæredit. Bal. in authen. & omnino C. ne vxor pro marit. Alexan. in consil. 100. vol. 6. Et valet argumentum a nominis interpretatione per iura supra. d. & per tex. in. c. cum. 2. de prebend. & certum dicitur esse siue proprio nomine, siue demonstratione, qui vicem proprij nominis optinet designetur, aut etiam si digito ostendatur. l. certum ff. si certum petat. glo. in. c. signifi. de rescriptis. Y para prouança desto, y que siempre estos terminos sobre que este pleyto se trata sean llamado campo de Tarifa, sea de tener memoria que antes que Ordiales año de. 445. tomasse este termino de Tarifa, tres años antes por mandado del duque don Iuan, se le hizo a Tarifa toma, no deste termino sino del termino delas Algeziras como consta por dichos de muchos testigos que se tomaron enel pleyto de la possession, y porque la toma que hizo Manuel de ordiales, fue por el mes de Março del año de. 45. y antes por el mes de Enero del dicho año auian parescido ante el señor Rey don Iuan el concejo de Tarifa, querellandose del dicho duque don Iuan, y desus villas de Medina y Bejer, q̃ no embargante que les auia tomado el termino delas Algeziras, y repartidolo entre si no contetos con esto dezian y publicauan que auian de tomar lo del campo de Tarifa, y como el tiempo andaua alterado, y el rey estaua en necessidad les escriuio vna carta, en que les ruega q̃ no lo hagan, y sin embargo desta carta luego por Março adelante Manuel de ordiales de hecho les quito este campo, de donde claramente se saca que este termino que ordiales despues quito a Tarifa no era delas Algeziras, porque ya aquel se la auia quitado a Tarifa el año de. 42. y publicauan que les auian de quitar el campo de Tarifa, y esta se prueua muy mas claro, porque el año de. 453. ya que el reyno estaua mas pacifico, el señor Rey don Iuan escriuio otra carta al dicho duque don Iuan, donde le haze relacion que sele auian quexado los vezinos de Tarifa que les auian tomado sus terminos sin embargo delas cartas y requerimientos que el concejo de Tarifa hizo, al tiempo que le tomauan el dicho campo diziendo que era termino suyo, y que lo tenian por su termino, desde que se gano a Tarifa por el rey don Sancho, Y esto parece assi mismo por las mismas palabras dela peticion que dio al señor rey don Iuan, donde dizen que lo tienē por termino proprio suyo desde que el Rey don Sancho gano a Tarifa, y lo mismo parece por la comission que el señor Rey don Henrique dio a Iuan Gonçales dela plaçuela donde se haze relacion como le tenian tomado y ocupado la mitad del campo de Tarifa sin embargo delas cartas y prouisiones que el rey don Iuan su padre auia dado, mandale que vaya a Tarifa, y q̃ sumaria y simplemente conozca y restituya esta tierra a Tarifa, sin embargo de appelacion ni suplicacion, ni otro remedio, y ante Plaçuela, Tarifa y el

adelantado piden restitucion deste termino,no como termino de Algezira, ni en que otro tuuiesse comunidad,sino como campo de Tarifa,y ante el dicho juez dio la mojonera,que oy tiene y possee,e informacion della por los limites y mojones declarados enlos pedimientos,delo qual dio informació bastante, Y Iuan Gonzales dela plaçuela conforme a esto restituyo estos terminos al adelantado y a su villa de Tarifa, paraque los tuuiesse y posseyesse, como los demas terminos suyos, y a se de considerar que pidiendo Tarifa este termino como proprio suyo por merced del señor Rey don Sancho, quando se gano Tarifa, si el juez hallara ser termino de Algeziras no se lo restituyera, sino fuera paraque lo tuuiera por proprio como los demas terminos suyos, sino solamente paraque tuuiesse comunidad enel como lo tenian los demas pueblos.

¶ De todo lo que esta dicho, resulta clara la justicia del duque de Alcala, y de su villa de Tarifa,porq̃ como esta prouado y apuntado, Gibraltar no tiene prouado su señorio,ni el priuilegio comprehende lo q̃ pretéde, ni las prouanças que haze todas juntas en general ni en particular no concluyen prouança de señorio,porq̃ los testigos que presenta son de oydas,sin fama,y tachados bastantemente,y aunq̃ cócluyeran la prouança de Tarifa,pues es rea se le a de preferir,per iura superius allegata,& per glo.in.c.clerici.81.distinct. nor.Roma.in.l.1.in.§.fi.col.3.& in.l.item illa.ff.de.ver.oblig. Gract. in respõ. 81.nu.58.vol.2.Aymo.in consi.11.nu.16.Fellin.in consi.19. probat.tex.in.l.40. titu.16.par.3.Y conesto concurre,las grandes prouanças q̃ Tarifa,y el duque tiené de possession immemorial de ser este termino suyo proprio,la séntecia de Plaçuela,y las querellas q̃ dietó al rey, y reqrimientos q̃ hizieró cótra las fuerças q̃ sele hazian, prouanças grãdes de possession, como estos terminos eran proprios suyos,y como señores los arrendauã y penauã alos vezinos de Medina Bejer y Xerez, q̃ tenian comunidad en los terminos de Algezira, y estos mismos q̃ tenian cõmunidad,no entrauã enestos terminos,sino era por su arrendamiẽto pagãdo la yerua y castilleria al alcayde de tarifa, y aunq̃ no tuuiera otra prouãça tarifa,bastaua no auer seguydo gibraltar este pleyto de 60.años a esta parte,y faltar las escripturas del processo,y todo el rollo viejo dela possession,dóde ciertamente deuieran destar los titulos de tarifa destos terminos, y ansi lo declara el. 5. testigo enla quarta pregunta dela prouança delos arbitros,donde declara del tenor del libro delos terminos que tarifa tenia, y dize que el libro dezia como los terminos de tarifa, yuan por donde tarifa los señala enla pintura,y que este libro el testigo lo lleuo a la corte del señor Rey don Henrique,y que alla selo tomaron,y con esto concurre, que en vn pleyto q̃ trato la ciudad de Medina,enel año de.413.ante Ruigonçalez en que pidio que le dexassen gozar del termino delas Algeziras,nunca trato destos hechos,y campo,porque nose comprehendian,en terminos de Algezira,

zira, y es cierto que si se comprehendieran los pidiera para pastar enellos, y no pagara el herbaje, como llanamente lo pagaua, y finalmente cōsta la possession de Tarifa, de mas de.250. años sin dar principio de donde se sigue necessariamente que la justicia de Tarifa, esta muy clara y llana, y aunque no tuuiera sentencias y carta excutoria en la possession como la tiene, y las partes contrarias fueran posseedores, y Tarifa auctora, se auia de restituyr este termino con fructos, teniendo como tiene tan gran prouança de su señorio, con muy mayor razon, siendo rea, y posseedora, con titulo y carta executoria de su possession, a de ser absuelta y dada por libre, y condenada la ciudad de Gibraltar en costas.

¶ Vltimo & finaliter, aunque cierto dello, no teniamos necessidad, pero por la grandeza del negocio, y para que ninguna cosa quede a estos señores de que poder dubdar, dela justicia del duque y de su villa de Tarifa, pongamos por caso, sin perjuyzio dela verdad, que nos faltara todo lo que esta dicho, y que este termino fuera delos terminos, que se comprehenden enel titulo de Algezira, y que el priuilegio que del señor Rey don Henrique, dio a Gibraltar de los terminos de Algezira, no tuuiera la falta que arriba esta referida, nihilominus, la justicia del duque, y de su villa de Tarifa, es notoria y de necessidad an de ser absueltos delo que Gibraltar pide, y para declaració desto sea de considerar, que en qualquier termino ay dos maneras de señorio, vno es señorio vniuersal por razon del territorio, y otro es señorio particular, q̃ pertenece al vezino particular en su proprio heredamiento, y puede ser, y acontece cada dia ser el señorio particular, de vn vezino, o de vn estrangero, y el señorio vniuersal por razon del territorio, dela ciudad o villa donde este tal heredamiento esta situado, vt declarat Ostien. & alij. DD. in.c.nimis de iure iuran. Abb. in.c.si de ligenti. de præscriptioni. tradunt Moder. post Suci. in.l. temque nobis. ff. eo. titu. eleganter Suci. in consi.15. vol.3. nu.5. Delo qual se sigue, que aunque el priuilegio que se dio a Gibraltar, fuera bastante, y hiziera la prouança, q̃ la parte contraria petende nihilominus ex eo nihil colligitur, quod ad particularem dominium pertineat, pues el Rey eneste priuilegio solamente trata, de dar per terminos a Gibraltar los terminos de Algeziras, respecto del señorio vniuersal y del territorio, pero cerca del señorio, particular ninguna cosa dispone ni habla, y assi delo vno, no se infiere a lo otro, quia ex sepatatis non fit Ilatio, vt in.c.ex literis cum alis de iure patronatus, y pudo ser y ansi sea de presumir mientras no se prouare lo contrario, que al tiempo que se dio terminos a Algezira, o a otra qualquiera ciudad o villa dentro deste termino, ay eredamiento de personas particulares, los quales respecto del señorio particular, no se comprehenden enel priuilegio, ni el principe es visto querer selos quitar, ni aunque quisiesse podria, vt not. DD. in.c. qui in ecclesiatum de constitutio. solamente se comprehenden para el

H 2 señorio

señorio voiuersal, como esta dicho, y para excluyr la presumpcion del priuilegio, y que del se puede tener basta sola la possession que el vezino particular de presente tiene mientras por el concejo no se prueua lo contrario, vt pulchre declarat Soci. in. d. l. 1. ff. de acqui. poss. & collegitur, ex is quæ notat. Ostien. & alij in. d. c. nimis de iure iuran. Bart. Aret. & Ripa. in. d. l. remque no bis. Mathe. de affli. super constitutio. in titu. de probatio. per instru. 2. col. & in decisione. 27. Iacobi. in tract. de feudis. in pri. dicti qui vasalli. col. 4. Alex. in consi. 76. vol. 2. De donde se sigue necessariamente q̃ el señorio deste termioo sobre que se litiga, pertenece al duque de Alcala y su villa de Tarifa, y agora de presente lo tiene y possee, y respecto deste señorio particular, ninguna cosa, importa el priuilegio, dado en fauor de Gibraltar, ni las prouanças que tieoe hechas especialmente siendo la possession de Tarifa tan antigua, y justificada por carta executoria, y de todo lo dicho queda resoluto y claro, questos termioos sobre que se litiga son y an sido siẽpre dela villa de Tarifa, y delos señores della, y q̃ nunca las Algeziras tuuieron parte enellos, y que aunque esto faltara, y estuuiera enel termino delas Algeziras respecto del señorio particular que Tarifa a teoido, y al presente tiene y possee, no se comprehendia enel dicho priuilegio que Gibraltar tiene delos terminos de Algezira, de manera que en qualquiera acontecimiento, aunque estos terminos estuuierao en termino de Algezira que no estan, la justicia del duqne de Alcala y su villa de Tarifa es notoria, Y assi se espera sin dubda. Deo volente que. v. m. lo a de determinar.

Lorenzo Angulo